4

✠

DEFENSA IVRIDICA.

POR EL MVY

ILLVSTRE, Y R^DO. CABILDO

DE LA SANTA IGLESIA DE MALLORCA.

NVLLIDADES

DE LAS CENSVRAS EN QVE EL ILLVSTRISSIMO, Y REverendissimo Señor Arçobispo Obispo de Mallorca ha declarado incursos algunos de sus Canonigos.

RELACION DEL HECHO.



1 A Santa Iglesia Cathedral de Mallorca està en possession de tiempo immemorial, de que el que canta la Missa solemne, aunque assista su Obispo, bendize el incienso en el Introito, y Offertorio, sin embargo de lo q̃ dispone el ceremonial de los Obispos cap. 23. lib. 1. en que se manda, que el Obispo siempre ponga, y bendiga el incienso desde su Silla. Passaron por esta costumbre todos los Prelados, y el Señor Obispo que aora la govierna: y siempre se ha juzgado digna de alavança, porque la distancia que media desde la Silla Episcopal del Coro al Altar mayor, no es menos de ochenta passos. Y por esso aviendole di bendecir desde su asiento el Prelado, no se consigue que llegue el incensario al Altar con humo suficiente para incensarle, y es forçoso, ó que acabada la confession aguarde el Preste parado en el Altar à que llegue el monasillo, ó que el Prelado se adelantè á bendecir el incienso, antes que se empiesse la Missa. Inconvenientes ambos que tuvieron, sin duda bien antevistos los demas Prelados que passaron por ella.

2 Pero su Illustrissima, y Reveren. resolvió quitar de hecho la immemorial costumbre, y establecer effectivamente la contraria, y assi assistiendo el dia de San Pedro en el Coro, mandó inopinadamente al Maestro de ceremonias, que se le trajera luego el incensario para bendecir el incienso, que en effecto bendijo.

3 Estrañaron los Canonigos esta novedad, enviaron sus embaxadas â su Illust. para representarle los inconvenientes que avian de resultar: No se pudo conseguir cosa alguna; Y assi de este hecho se interpusieron apellaciones juridicas por parte del Cabildo, que no fueron admitidas: antes llegando poco despues del dia del Apostol, y Patron de las Españas San Tiago, porque vn Canonigo al querer su Illustris. continuar dichas bendiciones, le protestó con toda vrbanidad allegando por parte del Cabildo la immemorial; y otro Canonigo en el Altar procuró al mismo tiempo, que se conservàra el possessorio de aquella Iglesia; defensas ambas muy conformes à toda buena razon, y ley, que estavan ya resueltas con especial Capitular determinacion; se dió por tan offendido de ellas su Illustrissima, que en 27. del mesmo mes de Iulio 1685. despachò monitorios contra la Comunidad, y particulares del Cabildo, à fin de obligarles con la pena (que en ellos se fulminò) de 500. escudos, y descomunion in subsidium; no solo à que se rindiessen à su voluntad, sino à que borrassen [lo que nunca se avia visto, ni oído en aquella Iglesia] de los registros authenticos del Archivo, la dicha resolucion Capitular. Los monitorios fueron del tenor siguiente.

4 *Nos Don Pedro de Alagon por la gracia de Dios, y de la Santa Sede Apostolica Arçobispo Obispo de Mallorca, y del Consejo de su Magestad, &c. Por quanto aier pareciò ante nos el Venerable Procurador Fiscal de nuestra Curia Eclesiastica, y nos presentò peticion representando los excessos, y falta de obediencia del muy Reverendo Cabildo, y Prebendados de ella con calificada oposicion à nuestros preceptos en lo tocante à las bendiciones Episcopales del incienso en las Missas solemnes, quando nos hallamos presentes, y residiendo en el Coro,* y por execucion de ellas conforme el Ceremonial Romano, que privativamente nos està cometida por la Santa Sede Apostolica, y en que exercemos el Oficio de Delegado de su Satidad, *mostrandose dicho muy Reverendo Cabildo parte formal en contrario, y affectando de facto dicha oposicion, y resistencias pues despues de aver apelado, y obtenido provision nuestra de que,* non procedebat appellatio in occurren-

curreati casu attenta materia de qua agitur, *y à las otras dos subsiguientes apelaciones de* stamus, & perseveramus in provissis,*despues de las quales segun estilo inconcuso, se quieta la parte apellante; Atentó dicho muy Reverendo Cabildo determinar en 25. de Iulio corriente por la mañana, antes del Officio mayor, que el Canonigo que en dicho dia nos estuviesse mas cercano en el Coro protestasse en nombre del Cabildo, de que no deviamos proseguir en bendecir el incienso en dicho puesto en las Missas solemnes, por dezir era novedad en dicha Iglesia, y que queria el dicho muy Reverendo Cabildo tener sus derechos salvos, y juntamente que dicha determinacion Capitular se participasse al Canonigo celebrante dicho dia, y se le advirtiesse que bendiga el incienso en el Altar, como en effecto se intentò todo por parte del dicho muy Reverendo Cabildo, prefiriendo la irreverencia que podia resultar, y resulta à la devida obediencia, y subordinacion que deven tener los Eclesiasticos de primera obligacion à los mandatos Apostolicos, y à nuestros preceptos para observancia, y execucion de aquellos, sin quererse quietar de aver discurrido los medios juridicos, que se terminan por practica, y estilo inconcusso, con la provision sobre la tercera apelaciō, y causar tā notable escādalo à los fieles in divinis con conocido peligro de las almas de quien lo causan, y suplicandonos de remedio oportuno, y que procediessemos contra el dicho muy Reverendo Cabildo à lo que mejor pareciesse en demostracion de la inobediencia, y voluntaria resistencia à nuestro precepto à cerca dicha bendicion del incienso, por observācia del Ceremonial Romano, y paraque de cætero dicho muy Reverendo Cabildo, y Canonigos le obedescan, y no intenten perturbarnos; Aviendo considerado ser justa la peticion, en execucion de lo provehido in calce de ella, à instācia de dicho nuestro Procurador Fiscal, amonestamos, dezimos, y mandamos al muy Reverendo N. Presbitero, y Canonigo de nuestra Santa Iglesia de Mallorca, que en pena de 500. ducados, y en subsidio de descomunion mayor* latæ sententię ipso facto incurrenda, *que de cætero obedesca à nuestro dicho precepto, y aderesca, y no contradiga à que se casse, revoque, y borre la dicha determinacion Capitular de 25. de los corrientes sobre la bendicion Episcopal del incienso hallandonos presentes en el Coro, alias &c. Dat. en Mallorca en nuestro Palacio Episcopal en 27. de Iulio 1685.*

5 Y aunque la nullidad, y aspereza de tales medios son notorios, los Canonigos rezelosos de que no fuesse empeñar de nuevo à mayores atentados los procedimientos de su Illustrissima, y por contribuir aun mas de lo que devian, à la deseada consecucion de la paz,

 despues

despues de aver interpuesto sus legitimas apelaciones, y protestas de nulidad, se resolvieron à obedecer *metu pena*, protestando que queriã retener la possession.

6 Y viendose en estas opresiones, acudierõ para remedio à Superior Tribunal, y consiguieron en breve vn inhibitorio, ò decreto de manutencion despachado por el Illustrissimo Señor Auditor de la Reverenda Camara Apostolica, que es como se sigue.

7 *Dominicus Maria Curcius Protonotarius Apostolicus vtriusque signaturæ Sanctissimi Domini nostri Papæ Refferendarius, nec non Curiæ causarum Cameræ Apostolicæ Generalis Auditor, Romanæque Curiæ Iuditiarius ab eodem Sanctissimo Domino nostro Papa specialiter electus, & deputatus,* Vniversis, & singulis *Reverendis Dominis Abbatibus, Prioribus, Præpositis, Decanis, Diaconis, Archidiaconis, Scholasticis, Cantoribus, Thesaurarijs, Sacristis, tàm Cathedralium, quàm Collegiatarum Canonicis, Ecclesiarum Parroquialiumque Rectoribus, Plebanis, Viceplebanis, Curatis, vel non Curatis, cæterisque Præsbiteris, Clericis, Nottarijs, & Tabellionibus publicis quibuscumque illique, vel illis, &c. salutem, &c.* Noveritis *fuisse nuper coram nobis comparitum pro parte, & ad instantiam* Reverendissimi Capituli, & Admodum Reverendorum Dominorum Canonicorum Cathedralis Ecclesiæ Maioricen. *principalium, & expositum, ipsos tempore celebrationis Missarum in quibus Illustrissimus, & Reverendissimus Dominus Episcopus manet in Choro ab immemoriali tempore, citra extitisse in possessione, & de præsenti quoque existere in possessione, vel quasi, vt ille Sacerdos qui celebrat, & Missam canit, benedicat incensum, & illud ponat in thuribulo ante Introitum, & Offertorium ea obtima ratione, quod ob nimiam distantiam intercedem inter Sedem Episcopalem, & Altare si benedictio prædicta facienda esset per Episcopum remaneret interruptus ipsius Missæ ordo, pro vt in actis, & processu causæ, & causarum huiusmodi suis loco, & tempore demonstrabitur, & licet ipsi Domini exponentes super præmissis ab eodem* Illustrissimo Domino Episcopo, nec alia quavis persona *molestari turbari, nec impediri possint, neque de iure debeant, nihilominus idem* Illustrissimus Dominus Episcop', *& forsan alij in exequutione præsentium nominandi, & cognominandi, nescitur quo iure suffulti, ipsos Dominos Canonicos exponentes super inveterata possessione, vel quasi functionis huiusmodi, & iuris illam continuãdi molestare, turbare, inquietare, & impedire velle sese iactarunt, & iactant, & forsan molestarunt, & molestant, de præsenti contra omne iuris debitum, & in grave*

ipso-

ipsorum exponentium damnum, & prajuditium. Id circo ad nos tanquam Iudicem exemptorum recursum habuerunt supplicando quatenus eis in præmissis opportunè providere dignaremur.

8 *Nos igitur attendentes petitionem huiusmodi fore iustam rationique consonam, & cum iusta petenti non sit denegandus assensus vobis omnibus, & singulis supradictis, & vestrum cuilibet insolidum tenore præsentium committimus, & in virtute sanctæ obedientiæ strictè præcipiendo mandamus, quatenus statim visis, seu receptis præsentibus, & postquam præsentium vigore fueritis requisiti, seu alter vestrum requisitus fuerit ex parte nostra imò verius Apostolica authoritate moneatis, & requiratis, pro ut nos monemus, & requirimus per præsentes dictum* Illustrissimum, & Reverendissimum Dominum Episcopum, *sive illius Promotorem Fiscalem, omnesque alios, & singulos in exequutione præsentium nominandos, & cognominandos, quatenus infra sex dierum spatium, quorum duos dies pro primo, duos dies pro secundo, & reliquos duos dies pro tertio vltimo, & peremptorio termino, & monitione Canonica nos assignamus, & vos assignetis eisdem, sub suspensionis à divinis interdicti ab ingreßu Ecclesiæ, exercitij Pastoralis, & quo ad alios suspensionis à Divinis, interdicti ab ingressu Ecclesiæ, excomunicationis, ducatorum quingentorum auri Rdæ. Cameræ Apostolicæ aplicandorum, alijsque arbitrio nostro pœnis, debeant, & quilibet ipsorum ad quem spectat debeat*, ab omnibus, & singulis molestationibus, perturbationibus, inquietationibus, & impedimentis ipsis Dominis Canonicis exponentibus, & super præmissis, & illorum de causa illatis, datis, factis, & præstitis seu inferri cominatis, dandisque, & inferendis in futurum pœnitus, & omnino cessasse destitisse, & sese abstinuisse, cesarique desisti, & sese abstineri fecisse dictas molestias, & cætera instantibus contraria nullas, & nulla, indebita, & injusta, ac defacto facta, temerè illata, & præsumpté declarasse; & tanquam talia revocasse, & pro revocatis habuisse, nullumque impedimentum desuper intulisse; imò ipsos Reverendos Dominos Canonicos, & Capitulum, in quieta, & pacifica possessione, vel quasi iuris faciẽdi, & continuandi functiones prædictas per alterum ex Sacerdotibus celebrantibus Missam, & illam canentibus, vt supra manutenuisse, defendisse, & conservasse; *manutenerique, defendi, & conservari fecisse, & super præmissis, & aliis, suis loco, & tempore deducendis coram nobis, & peracta infrascripti Notarij iuri stetisse, & quodcumque mandatum de manutenendo, vel aliud quodcumque de super necessarium, & oportunuum decerni concedi, &*

relaxari, sententias quascumque de super necessarias, & oportunas ferri, & promulgari, ipsisque Dominis exponentibus, qui in præmissis deducunt omne eorum ius, &c. ius, & iustitiã ministrari, aliasq; &c. alia in præmissis sic, & omni alio meliori modo fieri, & exequi vidisse, & audivisse, & præsentibus, &c. omnino paruisse.

9 *Alioquin præfatos sic monitos, & monendos si in præmissis sese gravatos fore senserint, modo & forma præmissis peremptoriè* citetis, citarique *curetis, mandetis, & faciatis pro ut nos* citamus, citarique volumus, & mãdamus *per præsentes quatenus nonagesima die post præsentium exequutionem, si dies ipsa iuridica fuerit, alioquin die prima iuridica ex tunc proxima immediatè sequenti, compareant Romæ in iuditio legitimè coram nobis, seu Reverendo per admodum locumtenente nostro infrascripto, & per acta infrascripti Nottarij per sese, vel procuratores suos idoneos, & sufficienter instructos, causam eorum prætensi gavaminis allegaturi, aliaque dicturi, & facturi pro vt iustitia suadebit, & ordo dictaverit rationis: certificantes eosdem, sic monitos, & monendos, & citatos, ac citandos, quod si in dicto citationis termino comparuerint, sive non, nos nihil hominus ad præmissa, & alia graviora iuris, & facti remedia procedemus, sive dictus Reverendus peradmodum locum tenens, noster infrascriptus procedet iustitia mediante, citatorum contumacia, vel absentia ab vrbe in aliquo non obstante.*

10 Insuper inhibeatis, & inhibendo expressè præcipiatis, & mãdetis, *pro vt nos harum serie* inhibemus, præcipimus, & mandamus *per præsentes* dicto Illust. & Rmo. Domino Episcopo, *illiusq; promotori Fiscali omnibusque, & singulis aliis in exequutione præsentium nominandis, & cognominandis, ne sub iam dictis Ecclesiasticis sententiis, censuris, & pœnis audeant, seu præsumant; aut ipsorum aliquis audeat, seu præsumat* dictos Reverendum Capitulum, & Admodum Reverendos Canonicos Cathedralis Ecclesiæ Maioricen. in & super dicta eorum quieta, & pacifica possessione, vel quasi iuris faciendi, & continuandi dictas functiones molestari, vexari, perturbari, & impediri facere, vel fieri permittere, *per sese, &c. quovis sub prætextu, &c. quod si secus, &c. id totum, &c. absolutionem, &c. in quorum Fidẽ, &c. Datum Romæ ex Ædibus nostris ac die 18. Augusti 1685. Locus Sigi✠lli.*

CAVALLERINVS LOCVM TENENS.

Nicolaus Mallezius Curiæ causarum Cameræ Apostolicæ Nottarius.

Noti-

11 Notificose este monitorio á su Illustrissima del Señor Obispo en 28. del mes de Setiembre 1685. por medio de Bartholome Mir Notario, y escusó su Illustrissima assistir en la Santa Iglesia al tiempo que se devian hazer las funciones de las bendiciones del incienso.

12 Deseoso el Illustrissimo Señor Don Emanuel de Santmanat, y de la Nuza Virrey, y Capitan General de este Reyno componer estas diferencias entre el Señor Obispo, y Cabildo, y que no passassen adelante por los inconvenientes que de ello podian resultar, y teniendo para ello orden expresso de su Real Magestad (que Dios guarde) con su Real carta de 7. de Setiembre 1685. puso todos sus officios, para la consecucion del ajuste, y el Señor Obispo diò à su Illustrissima vn papel, que contenia 35. pretenciones nuevas contra el Cabildo: tanteáronse diversos medios, y despues de muchas conferencias, se acordó que la resolucion de estas pretenciones se pusiesse en manos de su Real Magestad, del qual acuerdo se atorgó auto ante Iuan Odon Garcia Notario, que es como se sigue.

13 *En la Ciudad de Mallorca en 25. dias del mes de Octubre, Año del nacimiento de Christo Señor nuestro 1685. parecieron ante mi el Notario, y testigos infrascritos,* el Dotor Miguel Federico Sanceloni Presbitero, Rector de la Iglesia Parroquial de la Villa de la Puebla, teniendo poder bastante del Illustrissimo, y Reverendissimo Señor Don Pedro de Alagon por la gracia de Dios, y de la Santa Sede Apostolica Arçobispo Obispo de Mallorca, *con auto otorgado ante mi el infrascrito Notario el dia presente,* y el Dotor Bernardino Bauçà, teniendo poder cumplido del muy Illustre, y Reverendo Cabildo, y Señores Canonigos de esta Santa Iglesia de Mallorca *conforme auto otorgado el dia presente ante Iuan Riera Presbitero, y Secretario del dicho muy Illustre, y Reverẽdo Cabildo, &c.* & infra.

14 Venerando con el devido rendimiento la dicha Real orden, y medio eficaz, de comun acuerdo, se han conformado dicha su Illustrissima del Señor Arçobispo Obispo, y muy Illustre, y Reverendo Cabildo, y Señores Canonigos, de poner en manos de su Real Magestad la resolucion de dichos puntos, y el de sobre bendecir el incienso, y lo del banquillo: y porque su Illustrissima del Señor Virrey, dize en nombre de su Magestad, que serà de su Real servicio, que en el interim se tome temperamento *en lo del incienso.* El Cabildo viene bien que su

Illus-

Illustrisima del Señor ArçobispoObispo le bendiga en el *interim*, *y pẽdiente dicha resolucion*, no vsara el Cabildo de la inhibicion: Con que en el dicho *interim*, no vse el Señor Arçobispo Obispo de resolucion favorable, que haya conseguido su Illustrisima por via de justicia de la Sacra Congregacion, ó otro Tribunal: ni el Cabildo vsara de semejantes resoluciones,que huviere conseguido por via de justicia, desde que su Illustrisima govierna esta Santa Iglesia. Y en quanto al banquillo, y assistencia à las fiestas en que fueren convidados, en el interim, cada vno vsara de su derecho, sin que esto cause novedad, ni de ocasion de sentimientos. *Todo lo qual prometen su Illustrissima del Señor Arçobispo Obispo, y muy Illustre, y Reverendo Cabildo, y Señores Canonigos guardar, y observar sobre* la palabra que mutuamente tienen dada à su Illustrisima del Señor Virrey, en nombre de su Magestad. Este auto firmaron, y otorgaron los dichos Procuradores, en nombre de su principal en presencia del Illustrisimo Señor Virrey, y ante el dicho Notario.

15 Paraque su Real Magestad tomasse resolucion en este negocio bien informado, imbió el Señor Obispo sus papeles, y poderes, y el Cabildo imbió al Dotor Don Miguel Serralta, y Desclapez Canonigo Coadjutor, y Sindico extraordinario para este effecto. Y su Real Magestad en vista de todo, tomó resolucion, que escrivió al Señor Obispo cõ carta de 6. de Março 1686. en que le dize.

16 *Aviendo visto lo que me aveis escrito, y el papel que se me ha entregado por vuestra parte, sobre las diferencias que teneis con vuestroCabildo, ha parecido deciros, quan de mi Real agrado serà el que procureis componer esta materia por los medios mas suaves, y proporcionados que parecieren convenientes, evitando los litigios que de semejantes disenciones se originan, por redundar en desservicio de nuestro Señor, y detrimento de essa Santa Iglesia; Yos encargo mucho que tengais la paz, y buena correspondencia con vuestro Cabildo que es justo, esperando de vuestras attenciones lo executareis en esta conformidad, en que me darè por tan servido, como experimentareis de mi Real gratitud.* Pero sino se pudieren convenir por este camino *podreis acudir à vuestro Iuez compatente, por ser estos puntos Eclesiasticos, y espirituales*, Y en el interim que no se tomare resolucion en ellos en justicia por el Iuez Eclesiastico á quien tocare, no hareis ninguna novedad del estado en que los aveis hallado en vuestro ingresso, en essa Iglesia: *Sobre lo qual escrivo tambien à los Prebendados de ella, que assi conviene à mi servicio.*

En

17 En la misma conformidad escriviò su Magestad al Cabildo, y aviēdose visto la carta en 6. de Abril 1686. por la mañana, imbió dos Canonigos al Señor Obispo, para manifestarle el animo que tenia de passar en todo por la Real resolucion, y tratar los medios mas suaves, y proporcionados para evitar estas discensiones, à los quales respondiò; que la materia necessitavan de mucho tiempo; y se dijo, que todo el que fuere del gusto de su Illustrissima, con tal que en el interim, que se tratava la composicion de esta materia, el Cabildo se conservasse en el estado que su Illustrissima avia hallado, en el ingresso de su Iglesia, señaladamente sobre el punto de la bendicion del incienso; porque aviendo cessado el permisso que tenia su Illustrissima del Cabildo para bendecirle; devia el Cabildo conservar su possession, porque de lo contrario, quedarian perjudicados sus derechos; y assi seria fuerça vsar de la inhibicion, si pretendiesse su Illustrissima perturbarles el possessorio, que era fuerça conservar en execucion de la Real resolucion, en el interim que no se tomare resolucion en justicia por el Iuez Eclesiastico à quien tocare, ó se compusiera la materia por medios mas suaves.

18 Y podiendo su Illustrissima, y Reverendissima tratar los medios suaves sin passar à Iudiciales, y si pedia mas tiempo la materia, abstenerse el Domingo de Ramos de assistir al Coro, ò celebrando de Pontifical, ó dexando de ir; quiso perturbar la possession del Cabildo, y causar novedad en dia tan celebre: conque por la mañana mandó juntar el Cabildo, y por medio de vn Notario les notificò vn afferto decreto de la Sagrada Congregacion de Ritus, que es del tenor siguiente.

19 *Nicolaus Episcopus Ostiensis Sanctæ Romanæ Ecclesiæ Cardinalis Ludovicius Sacri Collegij Decanus maior pœnitentiarius, ac Sacræ Rituũ Congregationis præfectus.* Noverint *Universi, & singuli hoc præsens instrumentum Decreti visuri, lecturi, & audituri, qualiter die 15. Novembris 1685. pro parte, & ad instantiam* Illustrissimi, ac Reverendissimi Domini Episcopi Maioricen. principalis, *vnus ex Sanctissimi Domini nostri Papæ cursoribus in iuditio coram infrascripto Reverendo Secrett. dictæ Congregationis Sacrorum Rituum retulit in scriptis se die 14. eiusdem mensis domi dimissa copia citasse* Dominum Christophorum Torrens, *ex adverso procuratorẽ assignatum* Reverendissimorum Canonicorum Capituli Cathedralis Ecclesiæ Maioricen. *ex adverso principalium ad dicendum contra facultates dictæ Sacræ Congregationis à Summis Pontificibus concessas, earumque vigore vi-*

videndum reasumi, & revocari causam ab auditore Cameræ, & interim sibi inhiberi, & statim ne audeat coram Auditore Cameræ aliquid innovare, seu attentare sub pœnis nullitatis attentatorum, & aliis, &c. & decretum, &c. ad primam diem, eodem Illustrissimo, & Reverendissimo Domino Episcopo Maioricen. *instante principali, sive &c. relatione facta coram dicto Reverendo Secrett. comparuit Dominus Frigidianus Castacnonus Procur. petijt vt supra,* & obtinuit in vim dictarum facultatum reassumi, & inhiberi, vt supra; *& statim cum intimatione, quæ fuit parti vt supra legittimè executa die sequenti 16. Novembris, & in actis reproducta die 17. eiusdem: quæ omnia, & singula supradicta vobis omnibus, & singulis ante dictis intimamus, notificamus, & ad vestram, notitiam deducimus, deducique volumus, & mandamus per præsentes, ne aliquid in sprætũ huiusmodi præfatæ reasumptionis, & inhibitionis innovetur, &c.*

20 A lo qual respondiò el Cabildo, que no tenia noticia, que Christoval Torrens fuesse su procurador, y que este Decreto, en caso fuesse avido con çitacion de persona legitima, lo qual se ignorava, nò moderava el monitorio del Illustrisimo Señor Auditor, y asi que siẽpre estaria en su fuerça, hasta otra declaraciõ, y otras razones que se diran; y asi se executó que el Preste en dichas funciones bendijo el inciẽso, tambien el Señor Obispo bendijo el incienso en otro incensar io en el Coro, y el Canonigo mas vezino â su Silla le protestó con toda vrbanidad por parte del Cabildo, que queria el Cabildo conservar la possession de su Iglesia, valerse de la inhibicion, y no consentia que su Illustrisima hiziesse la bendicion del incienso.

21 El mismo dia el Illust. Señor Obispo, recibiò informacion de este hecho, y despachó mandatos à los dos Canonigos, que avian cantado la Missa, y á otro con motivo que avia procurado, que se trajera el incensario al Altar, en que en effecto les mandava, que por quanto en execucion de lo provehido por su Illustrisima, y Reverendisima avian ido los Ministros en sus casas para sequestar sus bienes por la pena de 500. ducados, en que avian incurrido por la contrafaccion de su precepto, que les fue notificado en 28. de Iulio 1685. y no fueron hallados en casa, y no quisieron dar sequestro las personas que se hallarõ en ellas, que dentro el termino de tres horas precisas, y peremptorias depositassen en poder de su Escrivano prendas suficientes à la cantidad de 500. ducados por la dicha pena, en que avian incurrido, con cominacion que alias

alias dicho termino passado, se procederia contra ellos en las penas en que avian incurrido.

22 Este mandato se dexò en las casas de los dichos Canonigos en 8. de Abril por la mañana, y en tiempo que ya avian salido de ellas; tuvieron noticia ya muy tarde de dichos mandatos, y sin embargo cerca las 10. de la misma mañana presentaron sus peticiones à su Illustrissima, en que allegaron diversas razones de nulidad, que se especificarán mas abaxo, y sin perjuizio de la nulidad, ad cauthelam apelaron, y su Illustrissima con motivo que avia ya passado el termino señalado, y que las apelaciones eran manifesté frivolas, no las admitiò, de lo qual interpusieron sus legitimas apelaciones, y al mismo instante se les notificò à los dichos Canonigos en sus casas, que dentro de tres horas pareciessen ante su Illustrissima à dar razones por las quales no devian ser declarados incursos en la pena de descomunion mayor, impuesta en el mandato de 28. Iulio 1685. Estavan en este tiempo los Canonigos en la Aula Capitular cō ciencia de su Illustrissima, ó en el Altar celebrando los Divinos Oficios, y sin embargo por medio de su Procurador media hora despues de medio dia acudieron à su Illustrissima, dixeron de nulidad de esta citacion por defecto de jurisdiccion, y de las angustias del tiempo tan precipitado, y à cautela apelaron de todo, y no les fue admitida la apelacion, antes bien se les notificó à oir sentencia para las cinco de la tarde.

23 Al punto de las cinco pronunció sentencia el Illustrissimo Sr. Obispo en que declarò, que los dichos tres Canonigos avian incurrido en la censura de descomunion mayor latæ sententiæ ipso facto por su contumacia, y inobediencia, y tambien contrafaccion del precepto hecho en 27. de Iulio 1685. que se les notificó en 28. de dicho mes, y que como tales avian de ser publicados cō agravació, y regravacion vsq; ad anathema inclusivé. De esta declaratoria dixeron de nulidad, y apelaron ad cauthelam antes de la publicacion de los cedulones, y no les fue admitida la apelacion, de lo qual tambien apelaron.

24 Hallandose el Cabildo en esta afliccion, y desconsuelo, procurò hazer vna junta de Teologos, y Letrados, y en efecto concurrieron en ella todos los Prelados de las Religiones (menos del Convento de Santo Domingo, y Capuchinos, que por cierto motivo no fueron avisados,) y los Religiosos mas doctos que entre todos fueron 21. de

ellos

ellos ſeis Calificadores del Santo Oficio, dos Examinadores Sinodales, y los demas todos, ó Maeſtros en Sacra Teologia, ó Lectores; concurrieron tambien quatro Letrados, dos de ellos Conſultores del Santo Oficio, y aviendoles propueſto el caſo todos vnanimes, y conformes dixeron, q̃ ſu parecer era q̃ dicha deſcomunion era nula, y q̃ no ſe devia obſervar, ni en el fuero interior, ni exterior, y que libremente podrian los dichos tres Canonigos publicamente celebrar, y proſeguir en las funciones à que eſtavan deſtinados por el Cabildo, con que primero ſe manifeſtaſſen al pueblo ſus nulidades.

25 Conformandoſe el Cabildo con el parecer de la junta tan calificada, aquella miſma noche imprimiò vn manifieſto de eſtas nulidades, que fue fixado por todas las partes publicas de la Ciudad, y repartido à los vezinos de ella, y hecha eſta diligencia martes á 9. del dicho mes proſiguieron las funciones de celebrar publicamente en la Santa Igleſia, y proſeguir los Divinos Oficios, ſiguiendo el parecer no ſolo de la dicha junta, ſi tambien de otras muchas perſonas doctas, y temeroſas de Dios nueſtro Señor, que privadamente conſultaron, y aſsi todas las perſonas inteligentes deſta Ciudad, que eſtuvieron bien informadas de la materia, tuvieron, y tienen las dichas cenſuras por nulas, ni causó eſcandalo el verles celebrar.

26 Sin embargo de todo lo qual ſu Illuſtriſſima, miercoles hizo vna notificacion á los dichos Canonigos, que avian celebrado, en que les citò, paraque dentro del termino de tres horas que les ſeñalava por tres canonicas moniciones, parecieſſen ante ſu Illuſtriſſima del Señor Obiſpo para alegar razones, por las quales pretendian no aver incurrido en la pena de irregularidad, por aver exercitado ſus ordenes eſtando publicados por deſcomulgados, hizoſe eſta citacion en ſus caſas, y los dichos Canonigos à las 9. de la mañana preſentaron ſu peticion diziendo de nulidad de eſta citacion por defecto de juriſdiccion, y por proceder el Señor Obiſpo ſin adjuntos, y conjudices, y à cautela apelaron; no les fue admitida la apelacion, de que tambien apelaron, y el miſmo dia à las tres horas deſpues de medio dia, pronunciò ſu Illuſtriſsima ſentencia, en que declarò que los dichos dos Canonigos avian incurrido en pena de irregularidad conforme diſpoſicion del capitulo: *Si quis Epiſcopus in conſ. 7. can. 11. quæſt. 3. & in cap. cum medicinalis 1. & in cap. is cui 20. de ſent. excom. in 6.* Dixeron de nulidad los Canonigos de eſta ſentencia, y ad caute-

cautela apelaron, y no se admitieron las apelaciones.

27 El mismo dia de 10. Abril por la mañana despachò el Señor Obispo monitorios, diziendo que en 9. Abril por la mañana avian aparecido vnos papeles impressos del manifesto de las nulidades de la descomunion, que era en desdoro, y menosprecio de su jurisdicion, y medio de impedir el exercicio della, por lo qual el Impressor, y los que avian aconsejado en hazer tales papeles, y en fixarlos avian incurrido en la censura de escomunion mayor, contenida en el capitulo 16. *in sena Domini*, y en el capitulo *Quoniã de immu. Eccles. lib. 6.* Y assi mandò que todas las personas que supiesse, ò huviessen oido dezir, que personas eran las que avian impresso, fixado, dicho, escrito, aconsejado, ò en qualquier manera obrado, en hazer imprimir, aconsejar, y fixar dicho manifiesto lo declarassen ante su Illustrissima dentro de 24. horas, en pena de escomunicacion mayor. La publicacion de este monitorio causò grandes aflicciones à los coraçones de los vezinos de esta Ciudad, por ser innumerables los que avian cooperado, y aconsejado dicho papel, y esto publicamente, y pocas personas lo ignoravan, y para sossegar los animos de muchos, al instante salieron papeles firmados de todos los Teologos, y Letrados, que avian asistido à la junta, para hazer mas publico lo que avia passado.

28 En este estado se hallava el negocio quando el Illustrisimo Señor Virrey de este Reyno, considerando las malas consequencias, que de semejantes dissenciones suelen resultar; procuró, y consiguió por medios muy proporcionados nacidos del buen zelo de su Illustrisima, y aplicacion á la quietud publica; de que el Señor Obispo suspendiesse sus procedimientos, y que los dichos Canonigos se abstuviesse de asistir á los Divinos Oficios, que en atencion de insinuarse el servicio de su Real Magestad, en cuyo obsequio estavan siempre prontos, como leales vassallos, vinieron bien en abstenerse. Este es el hecho.

§. I.

LA NOVEDAD QUE QUISO INTRODUCIR SU ILUSTRISSIma, *ocasionó estas disenciones.*

29 LAS novedades son de ordinario la fuente de donde manan las discordias, en especial quando el nuevo establecimiento mira

derogar los antiguos, que se tuvieron largo tiempo, por ayustados à la razon: *Plerumque pariunt novitates discordiam, præsertim dum ab eo, quod dici equum visum est per novam constitutionem receditur.* Dize el Pontifice Benedicto *in extra. 1. de privi.* Y Honorio III. *in c. 9. de consuetud.* dize: *Cum consuetudinis, usûsque longævi non sit levis aucthoritas, & plerumque discordiam pariant novitates, &c.* Y asi no deve el Prelado ser facil en quitar las costumbres antiguas aunque le parezca ser mejor el nuevo establecimiento, porque de ordinario esta mutacion, que parece util, ocasiona muchos males: *Sæpè numero mutatio in melius maiorum malorum consuevit, esse principium* Lucian. *lib. 1. var.* Histor. y Dion. *lib. 52. in persona Augusti ad Senatores*, fue del mesmo sentir quando dixo: *Quæ in suo statu, eademque manent, & si deteriora sint utiliora, sunt Reipublicæ, quæ his per innovationem, vel meliora inducuntur.*

30 Verdad, que obligò à dezir à San Agustin, que solo por causa de la Fe, ó de remediar grandes daños se deve corregir el estilo antiguo, ó introducir otro nuevo: Porque la misma mudansa de la costumbre, si ayuda por util, escandaliza por nueva: *Aut propter Fidem*, dize el Santo *Epist. 118. cap. 5. Aut propter mores, vel emendari opportet, quod perperam fiebat, vel institui, quod non fiebat: Ipsa quippe mutatio consuetudinis, etiam, quę adiuvat utilitate, novitate perturbat: qua poopter, quę utilis non est, consequenter noxia est.*

31 Y asi dizen los Doctores con San Gregorio Papa *in cap. 12. 25. quæst. 2. Est omnino conveniens, ut quę ordinata fuerint, vel rationabiliter decissa, nulla in posterum debeât refragatione turbari.* Con que los Reyes, Principes, y Prelados no deven sin grande causa mudar las antiguas costumbres, y lo dixo Christo Señor nuestro, como refiere Santa Brigida en sus revelaciones *lib. 8. cap. 2.* y lo trae el Padre Eusebio *in suo Theopolitico p. 2. lib. 1. cap. 14.* y Don Francisco de Cuenca, *de defen. sui ipsius lib. 4. quæst. 1. num. 33.*

32 Y si la costumbre, que se pretende quitar es immemorial, tiene muy hondas las raiçes, y no puede hazerse sin increible repugnancia de la razon. Es la immemorial costumbre entre las leyes humanas la mas poderosa: *Consuetudo vitæ humanæ lege omni valentior*, dixo Seneca *de beneficiis lib. 5. cap. 21.* Y asi es duro su quebrantamiento, dixolo Santo Tomàs *1. 2. quæst. 97. art. 2.* ibi: *Ea quæ contra communem consuetudinem fiunt, etiamsi sint leviora, de se graviora videntur.*

§. II.

§. II.

NO SE PUEDE QVITAR LA IMMEMORIAL COSTVMBRE con motivo de ser contra la disposicion del ceremonial Romano.

33 Porque tiene tal fuerça la immemorial, que no queda derogada por las constituciones Pontificias, aunque quiten, y derogen las costumbres en contrario, segun se infiere del texto *in c. fin. de consuet. licet enim*, dize el texto: *Longeva consuetudinis non sit vilis autthoritas, nõ tamen est, vsque adeò valitura, vt vel iuri positivo, debeat praiudicium generare; nisi fuerit rationalis, & legitimé præscripta.* No deroga la costumbre al derecho Pontificio, pero si es racional, y legitimamente prescrita, ella es la que prevalece, y queda sin fuerça, y valor la constitucion Pontificia: Asi lo dizen los Doctores, que cita Salgad. *de regia protectione p. 1. c. 1. prælud. 3. à num. 152.* Aflict. *decis. 254.* Covar. *lib. 3. variar. cap. 13. num. 5. & alij quos citat* Diana *p. 6. tract. 5. resol. 32.* Fermosin. *in c. Eccles. Sanctæ Mariæ q. 10. num. 44. de constitut.* Thomas Delbene *de immun. p. 1. c. 7.* y innumerables Doctores que cita, y sigue Barbos. *clau. 87. à num. 4. & in suo Pastorali par. 3. alleg. 24. num. 5.* y Fermos. *in rub. de consuet. q. 3. à nu. 21.* cita muchas decisiones de la Rota Romana, en que ha declarado, que las constituciones Pontificias, que derogan qualquier costumbre no comprehenden la immemorial.

34 Siempre que su Santidad pretende derogarla, lo expressa, como se ve en la disposicion del Concilio de Trento *sess. 23. de refor. c. 8. ad finem sub illis verbis: Non obstantibus quacumque consuetudine, etiam immemoriali, privilegio, aut statuto*: no solo deroga el Concilio qualquier costumbre en el dicho capitulo, sino tambien la immemorial; y asi no solo dixo *quacumque consuetudine*, sino que añadió *etiam immemoriali*, porque la quiso excluir como dize Azevedo *lib. 2. tit. 25. l. 4. recopil. nu. 10.* en el capitulo *2. sess. 24. de reformat.* manda el Concilio, que las causas Eclesiasticas, en primera instancia se sigan ante el Iuez ordinario, y no ante otros Iuezes: *Licet quibuscumq; consuetudinib⁹ fuerint muniti*, y sin embargo si el otro Iuez està en costumbre immemorial de conocer de dichas causas en primera instancia, no quiso el Concilio derogar su immemorial costumbre, y asi lo ha declarado muchas vezes la Sagrada

Congregacion de los interpretes del Concilio, refierelo Geronimo Gonzales *regul. 8.* Canfel. *glos. 33. num. 5.*

35 Mandò la Santidad de Clemente VIII. en su constitucion de 13. Iulio 1600. con el qual se conformò Innocencio X. de 30. Iulio 1650. que se observasse lo dispuesto en el ceremonial de los Obispos, *non obstantibus consuet. &c.* No derogaron estos Sumos Pontifices las costumbres immemoriales introducidas en alguna particular Iglesia, y assi no quedaron estas por el dicho ceremonial derogadas, como tiene muchas vezes declarado la Sagrada Congregacion de Rittus, *signanter in* Brunducina *die 17. Septembris 1611. & in* Fornassen. *28. Ianuarij 1612. & in* Hydruntina *30. Ianuarij 1616.* que trae Barbosa *in collect. decis. verb. consuetudo, & in* Salamantina *10. Ianuarij 1604. & in* Cesaraugustana *10. Aprilis eiusdem anni, & in* Forolivien. *4. Aprilis 1615.* declarò la Sagrada Congregacion, que el ceremonial solamente quita los abusos, no empero las costumbres immemoriales, y laudables. Estas decisiones trae Barbosa *verb. ceremoniale, & de Canonicis, & Dignitat. cap. 33. nu. 24.*

36 Y à instancia de todas las Iglesias de España hizo la Sagrada Congregacion vn decreto en que declaró, que el libro del ceremonial de los Obispos no quitava las laudables, è immemoriales costumbres, y consultada la Sagrada Congregacion por el Cabildo Elborense, si el dicho decreto tenia lugar en el Reyno de Portugal; declarò que si, segun refiere Iuan Antonio Novar. *in summa Bullarij 2. par. comment. 19. num. 19.* ibi: *Pro parte Capituli Elborensis petitum fuit, an decretum emanatum ad instantiam omnium Ecclesiarum in Hispaniæ Regnis, quod scilicet liber ceremonialis Episcoporum, non tollat laudabiles, & immemorabiles consuetudines, habeat locum, etiam in Regno Portugaliæ.*

Sacra Rituum Congregatio respondit dictum decretum locum habere, non solum in Regnis Hispaniæ, & Portugaliæ, sed etiam in quibuscumque aliis Regnis, & locis per totum Christianum Orbem 17. Iunij 1606. Con que resuelve el dicho Novario, que aunque el ceremonial manda, *quod Canonici teneantur omnes insurgere quando Thus, eis differtur, seu incensantur, nō tamen tenentur insurgere Mansionarijs, seu Hebdomadarijs, quia sic fuit observatum ab immemoriali tempore.*

§. III.

§. III.

NO ES ABVSO, SINO COSTUMBRE LAUDABLE LA QUE OB- *serva esta Santa Iglesia en las bendiciones del incienso.*

37 LA costumbre antigua como se considera autorizada con el apoyo de muchos Sabios, que la siguieron, siempre va vestida con el favor, y presuncion de buena, y racional; y assi etiam in dubijs tal se deve presumir, y no abuso, y corruptela. *Ita* Sanchez *de matrim. lib. 7. disp. 14. num. 14.* Suares *de legibus lib. 7. cap. 6. nu. 15.* Diana *p. 6. tract. 5. resol. 1. & 9.* Fontanel. *in schol. Marg. à cap. 1. de consuet. in 6.* Palaus *tract. 3. disp. 3. par. 2. §. 1. num. 5.* Passer. *in cap. 1. de consuet. in 6. quæst. 1. art. 7. num. 186.*

38 Ni el que guarda la costumbre de sus mayores, deve averiguar, si es justa, ò no lo es: *Posteri enim consuetudinem à suis maioribus introductam observantes, à culpa excusantur, nec tenentur investigare de illius iustitia, sed possunt illam præsumere. Ita* Villalob. *in summa par. 1. tract. 2. diff. 38. num. 9. & cum aliis.* Diana. *tim. 6. tract. 5. resol. 9. in fine.* Fermos. *in rubri. de consuet. quæst. 4. num. 11. debet enim præsumi, quod bonum habuerit initium* Fagn. *in c. preterea num. 55. ne Prælati vises suas*, Passerin. *ibidem*

39 Preguntò San Agustin à San Ambrosio, si se avian de ayunar los Sabados en Milan, como era costumbre en Roma? Y respondió el Sãto Doctor: Quãdo estoy en Roma ayuno los Sabados, quando estoy aqui no ayuno, *cum Romam venio ieiuno Sabbato, cum hic sum non ieiuno, sic tu ad quamcumque Ecclesiam veneris, eius morem serva, si cuiquã non vis esse scandalo.* Y dize San Agustin de si mismo; que ponderando vna, y muchas vezes esta sentencia la veneró siempre, como pronunciada del Oraculo Divino: *Ego vero* dize el Santo *Epist. 112. cap. 2. de hac sententia etiam atque, etiam cogitans, ita semper habui, tanquam cælesti oraculo susceperim,* sin embargo de que el Pontifice manda en el capitulo, *quia de consecratione d. 5.* que se abstengan los fieles de comer carne los Sabados; pero en las partes en que la costumbre ha introducido el comerla, no se deve averiguar la justificacion desta costumbre, como se haze en Mallorca, que sin escrupulo se come, y assi lo vió obser-

var

var Don Martin Alfonso de Vibaldo,hallandose en ella en el año 1583 como refiere en su Candelabro aureo *par. 3. cap. 15. num. 38.* Ni tienen obligacion los de este Reyno de investigar la justificacion de la causa, que introduxo esta costumbre contra la disposicion de los Sagrados Canones, y basta para quietud de su conciencia el hallarla introducida, y tolerada por sus mayores: *Quod enim ab omnibus fit, recte fieri præsumitur lege de quibus ff. deleg.* Basil. *lib. 6. de matri. cap. 6.* Passar. *ibidem.*

40 Y la observancia,que ay en esta Iglesia en las bendiciones del incienso, no es contra ley,que obligue á pecado mortal, porque el ceremonial no lo manda por precepto, sino por direccion, *& Rubricæ directivæ non obligant ad mortale*, y asi con causa se pueden omitir, asi lo dizen los Doctores de las Rubricas del Missal Romano, como dize Gavanto *in thesauro Sacrorum Rituum p. 3. tit. 11. num. 13.* Marchin. *de sacra ordinatione tract. 3. par. 3. cap. 6. n. 4.* Pasqual. *controver. inter Episcopos, & regulares p. 1. num. 398.* Y que el aver de bendecir el Señor Obispo el incienso, sea directivo no mas, y vna mera menudencia, sobre lo que se deve hazer, se haze evidēte por la regla que trae Marchin. ibid. y el Cardenal Delugo *de Eucha. disp. 20. sect. 4. n. 104.* que aprueva Tambor. *in suo metho. celebri Missæ lib. 2. cap. 5. §. 1. num. 3.* ibi: *Omnes Rubricæ sunt vt tales directivæ: & solum illę censendæ sunt præceptivæ, quæ continent, seu notant aliquid, quod aliàs ex iure, vel ex legitima consuetudine graviter iubetur; vel ipsæ Rubricæ expressè sub mortali præcipiunt.*

41 Y si Clemente VIII. y Innocencio X. mandaron observar las ordinaciones del ceremonial de los Obispos, tambien mandaron observar las Rubricas del Missal Romano la Santidad de Pio V. Clemente VIII. y Vrbano VIII. por las constituciones que se hallan en el principio del Missal, y con penas, y censuras.

42 Y no siendo esta observancia vn error introducido contra la ley de Dios, ni nutritiva de pecado, se ha de considerar por racional costumbre, *quæ peccatum non nutrit, nec continet*, como dize Rebellus, *de oblig. iustitiæ par. 1. lib. 1. quæst. 5. num. 4.* Fermosin. *ad rub. de consuet. quæst. 5. num. 8.* Navar. *comment. de spolijs §. 14.* dize, que aquella costumbre es racional, *quæ nec directè, nec indirectè est contra ius naturale, aut divinum*, la Glos. *in cap. ad uostrum V. Canonicis de consuet.* dize que aquella costumbre es racional, *quæ non est contra legem, aut naturalem, aut Divinam, aut humanam.* Lo qual deve entenderse consideradas las cir-

circunstancias, y no la costumbre, *secundum se; quia consuetudo, quæ legem humanam abrogat, est contra legem humanam, & tamen est rationabilis.*

43 Con que no la haze irracionable el ser contra lo dispuesto en el ceremonial Romano, porque si la costumbre eo ipso, que se opone à la ley, fuesse irracionable; *nulla rationabilis esset consuetudo, quæ pugnaret cum lege quam evertere molitur; sed ita intelligendum, vt aliàs, & semota ea lege, quam evertit, turpitudinem, aut deformitatem non contineat, sive contra legem Divinam, aut naturalem, aut rationis æquitatem, quæ lex, aut æquitatis ratio vigeret. Ita* Sanchez *lib. 8. de matrim. disp. 14. num. 4.* Granado *tract. 7. p. 2. disp. 56. sect. 1. num. 2.* Montesinus *in 2. par. D. Thomæ tom. 2. disp. 23. quæst. 13. num. 210.* Diana *par. 6. tract. 5. resol. 1.* Fermosin. *ad rubricam de consuet. quæst. 5. num. 9. consuetudo enim rationabilis, & prescripta contraria huic, vel illi Canoni in singulari tantum habet, vt non valeat, quod legem Canonis abrogat cap. fin. de consuet.* Passer. *ibid. n. 189.*

El Padre Suarez *de legitibus lib. 7. cap. 6. num. 11.* dize que la bondad, ò malicia de la costumbre se ha de inferir del ojeto, Passerino *loco citato num. 199.* dize ibi: *Quando ergo dicitur quod consuetudo debet esse rationabilis, sufficit, quod pro loco, & tempore pro quo inducitur sit talis, & in suo fieri non est per se necesse, quod sit rationabilis, etiam ex circunstantiis, quia stat quod sit lege prohibita, & ideo sit contra rationem. Sed necesse est, quod in se non sit mala, & ex circunstantijs habeat adiunctam vtilitatem talem in ordine ad bonum commune, vt possit legislator, eam in legem statuere, & sic quando consuetudo est contra legem, sufficit vt secum ferat vtilitatem, ex qua bonum sit legem tollere, & consuetudinem approbare.* Montesin. *p. 2. D. Thomæ tom. 2. disp. 23. quæst. 3. num. 210.* Diana *loco cit. resol. 2.* Sanchez *loc. cit.*

44 Y assi aviendo prescrito la costumbre contra la ley, aunque su vso aya empeçado mala fide por consentimiento del Legislador, queda la ley abrrogada, y en su fuerça la costumbre que ya entonces es licita, como dize Berrisel *de mission. Apostol. part. 2. tit. 3. quæst. 87. de legibus num. 8. & 9.*

No tiene dificultad que seclusa la disposicion del ceremonial, el bendecir el Preste el incienso en las funciones sobredichas, no contiene irreverencia à lo Sagrado, no es contra ley Divina, ni natural, ni contra la equidad de la razon, con que no es abuso, ni costumbre irracionable, y es de vtilidad à la Catredal de Mallorca.

§. IV.

NI EL CEREMONIAL COMPREHENDE LA IGLESIA DE *Mallorca en las dichas bendiciones.*

45 SVpone el ceremonial quando manda q̃ ſiempre bendiga el Obiſpo el incienſo deſde ſu Silla, que la tiene junto al Altar, porquè aſsi lo diſpone *lib. 1. cap. 23. fol. 83.* ibi: *Sedes Epiſcopi vario modo collocatur pro diverſitate Altarium, apud quæ ſtatui debet.* Iunto al Altar deve eſtar la Silla Pontifical, que aquella palabra *apud* eſto declara por ſer lo meſmo que *pænes*, vel *prope*, como dizen los Doctores que cita Barboſ. *dict. 40.* y aſsi en ſus ceremonias ſiempre conſidera al Obiſpo en ſu Silla junto al Altar, porque como dize Loterio *de re beneficiaria lib. 1. q. 13. num. 35. & ſequentibus*, el Coro de las Catredales ſiempre eſtà pueſto *à latere Altaris, vel retro ipſum Altare maius.* Habla eſte Autor ſegun la coſtumbre de ſu patria, porque en Italia los Coros de las Catredales ſiempre ſe hallan ſegun refiere; demanera, que no ſe diſtingue realmente el Presbiterio del Coro, como dize Frances *de Eccleſijs Cathredal. c. 5. num. 185.*

46 En medio del Coro ſe pone la Silla Pontifical, *quæ denotat Cathredalitatem* Coccin. *deciſ. 142. num. 2.* Loterius *de re beneſi. l. 1. q. 13. num. 37.* Daniel. *de nobilibus in diſput. ſelect. tom. 2. diſp. 60. num. 31.* la qual puede ſer de marmol, ò de madera, *ex Rota apud* Coccin. *dicta deciſ. 142. num. 3.* Verſic. *non obſtat*, y eſta Silla deve ſer alta, y entronizada *vt ex c. Epiſcopus d. 95.* refieren los dichos Doctores.

47 La Catredal de Mallorca de ninguna manera ſe conforma con las Catredales de Italia; porque el Coro eſtà en medio de la nave de la Igleſia al vſo antiguo, y conforme muchas Igleſias de Eſpaña; que aſsi las fabricavan los antiguos ſegun Baronio *anno 57. num. 123.* y de eſta coſtumbre teſtifica la Rota, *apud* Coccinum *deciſ. 142. in principio.* El Prelado no tiene ſu Silla en medio del Coro, porque aqui ay vna puerta por donde ſe entra en èl, y àſsi la tiene aun lado, y diſtante del Presbiterio 80. paſſos, y en eſta Silla ſe aſsienta el Prelado al tiempo que aſsiſte à los Divinos Oficios.

48 Eſtà no es la Silla Epiſcopal, *quæ denotat Cathedralitatem*, porque eſta Silla ſe halla de tras del Altar mayor, es marmorea, y eſtà

muy

muy levantada con gradas; pero el Prelado nunca vsa della por funciõ alguna, por no ser su puesto proporcionado à las funciones Episcopales; por razon de la planta de la Iglesia, con que solamente se ha fabricado *in signum Cathedralitatis.*

49 Pero hallandose la Silla en que asiste el Prelado tan distante del Presbiterio, no puede sin notable inconveniente, hazer las bendiciones del incienso en el Introito, y Ofertorio; por no poderse hazer estas, al tiempo que prescriven las rubricas del Missal Romano, el qual manda que se bendiga el incienso acabada la confession, como refiere Gavanto *in thesauro Sacrorum Rit. p.2. tit.4. num. 4.* ibi: *In Missa solemni, Sacerdos facta confessione ascendit, cum ministris ad medium Altaris: Vbi dicta oratione:oramus te Domine, & osculato Altari, ponit incensum in thuribulum, ministrante Diacono naviculam*; y en el Ofertorio se deve hazer, *dicto:veni sanctificator, vt supra Celebrans, ministrante Diacono naviculam, & dicente benedicite Pater Rde. ponit incensum in thuribulum*, segun trahe dicho Gavanto, *par.2. tit. 7. num. 10.*

50 Si el Señor Obispo haze dichas bendiciones, al tiempo que prescriven dichas rubricas, deve el Celebrante estar parado en pie en el Altar, aguardando à que llegue el incensario, y el que le lleva por darse priesa, ha de ir indecorosamente atropellando por medio de la Iglesia, y no admite esta interrupcion la rubrica. Cierto es que interrumpir la Missa en las partes substanciales, es delito grave Tambor. *lib. 2. metho. celebrandæ Missæ cap.7. §.1. num. 1.* ni en las partes accidentales se puede licitamente interrumpir; el dicho Autor ibid. *n. 6. Certum est quarto, et iã quo ad partes accidentales, & Ritum iam approbatum recitandi Missam, non posse licitè eã interrumpi, sine gravi causa. Patet id ex sensu communi fidelium, rei gravitate, & reverentia tanto sacrificio debita, notatque c. nihil 7. quæst. 1.*

51 Y es de tanta consideracion el interrumpir este Divino sacrificio, que tienen por menor inconveniente los Doctores que cita Diana *de Sacrament. pœnitentiæ tom. 1. resol. 172.* que prosiga el Sacerdote que se halla en pecado mortal este Divino sacrificio, que el de confessarse interrumpiendole, *etiam secluso scandalo*, y dà la razon desto Caramuel: el que reza el Oficio Divino bien puede, despues de empeçado dexarle, y despues de rato proseguirle, pero no admite interrupcion este Sagrado sacrificio. El que escrive vna carta al Rey puede, escrito vn periodo

riodo dexarla, y despues proseguirla; pero el que habla al Rey, no puede sino proseguir su discurso; porque seria irreverencia la interrupcion. Y assi la Santa Iglesia, tolera mucho al que lee el Oficio Divino, que no tolera al que celebra Missa; quando rogamos á Christo, que reside en el Cielo Empireo, dirigimos la oracion á Christo distante de nosotros, pero en la Missa tenemos â Christo realmente presente, discurso es de Caramuel en su Teologia fundamental num. 1533.

52 Ni puede su Ilustrissima escusar esta interrupcion en la Missa, sino es bendiciēdole antes de empeçarla [porque deve dezir la Confession en el Coro con los Canonigos, y al tiempo que dize esta, no puede bendecirle,] y si en esto se conforma el Señor Obispo, es empeçar la Missa por la bendicion del incienso, prevertiendo el orden de tan grāde Sacrificio: y sin escusar otro inconveniente, que se sigue de que no llega el incensario al Altar con humo suficiente para incensarle, y assi faltaria la representacion del incensar el Altar, que se haze *ad repræsentādam gloriam Dei, qui in nebula apparebat. Ad reverentiā loci, vt malus odor inde pellatur concurrentis populi. Ad repræsentandum odorem bonum Christi, & ad expellendos etiam Dæmones, vt tenet* Gavanto *p. 2. tit. 6. num. 4. lit. B.* y todas estas representaciones concurren, y se consiguen bendiciendo el Preste en el Altar el incienso.

53 Con que aviendo estos inconvenientes, no puede ser de la intencion de su Santidad el comprehender en la ley que manda la observancia del ceremonial, esta Iglesia en quanto à las bendiciones del incienso, pues la ley general se muda, y altera segun las circunstancias que no pudo atender el Legislador: *Quia humani actus* [dize Santo Tomas *2.2. quæst. 120. art. 1. in corp.*] *de quibus dantur leges in singularibus contingentibus consistunt, qui infinitis modis variari possunt; non fuit possibile aliquam regulam legis institui, quæ in nullo casu deficeret: sed Legislatores attendant, ad id, quod in pluribus accidit, secundum hoc legem ferentes; quam tamen in aliquibus casibus servare est contra æquitatem, & contra bonum commune, quod ista intendit*, por lo qual dize Sayro, *in clavi regia lib. 12. c. 9. num. 4.* que las circunstancias del lugar, tiempo, y persona, que no convienen al fin de la ley, en aquel particular, le quitan su fuerça, y valor.

54 Y vna de las circunstancias de mas fuerça, paraque no comprehenda la ley general algun caso particular, es la distancia, y assi siēdo

dispo-

disposicion, que los Obispos visiten todos los años los Templos de los Apostoles *iuxta cap.4. ego N. §. Apostolorum limina, de iure iurando.* Si estan distantes los Obispos solamente tienen obligacion de visitarles, vnos de tres en tres años, otros de quatro en quatro, y segun es mayor la distancia se les da mas tiempo, como trahe Prospero Fagnano *in 2. decret. in dicto cap. ego N. de iure iurando num.36.* Tambien es obligacion de los Canonigos acompañar al Prelado desde la Iglesia à su Palacio, segun muchas decisiones que trahe Barbosa *in collect. verb. Canonici assossiantes*, pero si el Palacio Episcopal està distante de la Iglesia, cesa esta ley, que es del ceremonial de los Obispos, segun resuelve Riccio *in decisionibus aureis quæst. 3. decis. 25.* y lo tiene declarado la Sagrada Congregacion, *in Oscen. 16. Maij 1601.* que trahe Barbosa, *ibidem*, y Frances *de Ecclesia Cathedrali cap. 29. num.155.* Y siendo mayor la obligacion que los Religiosos tienen de asistir à las procesiones, que la de los Canonigos de acompañar el Obispo; *Cum associatio Episcopi respiciat servicium: primũ vero hominis obsequium sit erga Deum*; si sus Conventos distan media milla, no tienen obligacion de ir à las procesiones; *quamvis nullus escusetur regulariter à processionibus ex declaratione Sacræ Congregationis, apud Riccium*, y por razon de esta distancia, no les puede el Obispo compeler. Piasech. *in praxi Episcoporum p.2. cap. 3. num. 47. in fine*, Armendar. *in additione ad recopilat. legum.* Navar. *lib. 1. tit. 14. cap.28. §.31. de processionibus num. 9. 11. & 14.*

55 Confirmase tambien con vn exemplo: el Campanario de vna Iglesia goza de immunidad Eclesiastica, pero si dista quarẽta passos de la Iglesia ya no la goza, segun trahe Frances *de Ecclesia Cathedrali cap. 24. num. 204.* y si treinta, ó quarenta passos se tienen por distancia suficiente paraque no goze el Cãpanario de la immunidad Eclesiastica, ochenta passos serà distancia bastante, paraque no comprehenda el Ceremonial esta Iglesia, en quanto á dichas bendiciones.

56 Y mas, que el dicho ceremonial supone la Silla junto al Altar, y faltando esta calidad por su distancia, no puede el Señor Obispo mandar guardar su disposicion, *quia qualitas inhærens dispositioni est probanda l. 1. §. quod autem* ibi: Bartholus, *ff. ne quid in flum. pub.* Rota *in recent. p. 1. decis. 578. num. 4. p.2. decis.229. num. 3.* Surdus *decis. 320. n. 6.* Burato. *decis. 417. num. 1.* Y assi faltando en la Iglesia de Mallorca lo que presupone el ceremonial de estar la Sede Episcopal junto al Altar,

quan-

quando deve el Obispo hazer las bendiciones del incienso, no deve tener lugar la dicha ley en la Catredal, *quia lex disponens cum aliquo presuposito non habet locum, eo deficiente.* Roman.*singul. 495. & laté* Felin. *in cap. non nulli, num. 34. de rescrip. & sic fuit resolutum in causa Calagurritana, de victoria sub die 20. Martij 1591.* Seraphin.*decis.1175.num. 2.*

§. V.

EL SEÑOR OBISPO NO OBSERVA EL CEREMONIAL, POR la distancia que ay desde su Silla al Altar.

57 PRescrive el Ceremonial *lib.2. cap. 16. & cap. 18. & cap. 21.* que en las Missas solemnes al empeçarlas, baxe de su Silla el Prelado, y ante el Altar haga la Confession con el Celebrante; no tiene dificultad que es esta mayor obligacion, que el traherle el incensario, pues esto *est in signum superioritatis*, y aquello vn obsequio à Dios nuestro Señor; y sin embargo no lo executa el Prelado: ni puede assistirle otra razon, que la grande distancia que ay desde su Silla al Altar, bastante para limitar la ley del Ceremonial, *quia ratio legem, & dispositionem limitat:* Pareja *de instru. edit. tit. 2. resol. 6. à num. 287. & tit. 6. resol. 3. nu. 45.* esta razon milita tambien en la bendicion del incienso, luego deve cōprehender entrambas funciones, *quia determinatio plura determinabilia respiciens, ea pariformiter determinat* Greg. *leg. 5. glos. 8. tit. 5. p. 6.* Salgado *de reg. protec. cap. 2. §. 1. num. 39. p. 1.* Carleval. *de iudicijs tit. 3. disp. 4. num. 11.* Pareja. *de instrum. edit. tit. 3. resol. 2. num. 16.*

58 Y la razon de esta distancia como generica à las dichas funciones, deve comprehenderlas todas, pues el genero comprehende todas las especies. Vela *dissert. 49. num. 94. & de Episcopis par. 1. cap. 2. num. 167.* Giurb. *obser. 83.* y militando vna mesma razon en vn caso, y en el otro, esta razon los decide à todos, Baldus *in l. de quibus ff. de legibus.* Craveta. *concil. 183. num. 3. & alij quos citat* Barbos. *axiom. 197. num. 7.* y es vulgar, *quod vbi est eadem ratio, ibi debet esse eadem iuris dispositio*, segun los textos, y Doctores que cita dicho Barbos. *axiom. 197. num. 3.*

59 Ni puede el Señor Obispo valerse de la distancia, para no observar el Ceremonial, y que esta no valga à los Canonigos; *quia ea sumi debet*

debet actus interpretatio, quæ omnibus pariter conveniat l. in testam. c. de test. tam. milit. Surdus *concil. 150. num. 18.* Becc. *concil. 101. num. 65.* Cefal. *concil. 67. num. 22.* Giurba. *ad consuet. messan. c. 3. glos. 2. p. 1. num. 12* pues la causa deve influir en todos los actos, *sub eadem causa comprehensos* Baldus *in l. 1. num. 24. Versic. tu elic. c. de mancipatione liber.* Rota *p. 6. decis. 109. num. 13. recent.*

60 Y no observando el Señor Obispo la ley del Ceremonial, en lo tocante à dezir la Confession con el Celebrante al Altar, no puede valerse desta ley para mandar que se le traiga el incensario para bendecirle, *quia frustra legis auxilium invocat, qui committit in legem. c. bonę memoriæ 23. de elect. & ibi* Barbos. Bellet. *disquisit. clerical. p. 1. tit. de discip. cleric.* §. *16. num. 9.* Aloyssius Riccius, *in praxi rerum fori Eccles. decis. 291. nu. 2. & alij, quos citat* Barbos. *axiom. 136. num. 14.*

61 Y es cierto que no observa el Señor Obispo el Ceremonial en dicha parte, por ocasion de la dicha distancia, conformandose en esto al sentir, y observancia de sus Antecessores Prelados, y assi tambien con mucha razon deve el Cabildo persistir en seguir lo que guardaron sus mayores: *Unum nobis superest tantę maiorum politiæ hæredibus: ne à solemni ipsorum Ritu, sacraque electionum disciplina recedamus,* dixo Renat. Chopin. *de sac. polit. lib. 1. tit. 2. in fine.*

§. VI.

LAS CONSTITVCIONES DE CLEMENTE, Y INNOCENCIO, QVE aprovaron las disposiciones del Ceremonial, no estàn recebidas en esta parte en la Iglesia de Mallorca.

62 Cierto es que la ley, ò constitucion que no està recebida en vso no obliga: esta es sentencia que siguen 16. Doctores citados por Diana *p. 1. tract. 10. resol. 1. & 2.* y à mas de essos lo tienen la Rota, Felino, Dominico, Navarro, Rocaful, Covarrubias, Toledo, Salas, Escobar, Mendoza, Sayro, Fragoso, y otros que cita, y sigue Iuan Martinez de Prado en su Teologia moral. *t. 3. quæst. 6. num. 2. 3. & 9.* que dize ser comun de los Doctores, y la sigue el Padre Fray Martin de Torrezilla en sus consultas morales, y exposicion de las proposiciones condenadas *consulta. 5. num. 95.* Y lo mismo sigue Barbos. *voto. 54. n. 17.*

Y con

Y con Innocencio, Gofredo, Iuan Andrea, Calderino, Butrio, Panormitano, Immola, Ancharrano, Silvestro, Gemino, Bartholo, Alexandro, Iasson, Lucas de Peña, Ozosio, Montalvo, Guillermo Benedicto, Segura, Zavallos, y Gutierrez, lo prueva Feliciano *de censibus lib. 1. cap. 9. num. 2. Versic. tamen*, para defender que en España no se deve guardar la extravagante de Pio V. sobre la constitucion de los censos, y fue declarado en Madrid, en las Curias del año 1681. que no avia de admitirse la dicha constitucion Pontif.

63 Y esto se prueva por el texto, *in c. in istis, 3. §. leges 4. dist.* ibi: *Leges instituuntur cum promulgantur, firmantur cum moribus vtentium approbantur: sicut enim moribus vtentium in contrarium, nonnullæ leges hodie abrogatæ sunt, ita moribus vtentium ipsa leges confirmantur. Vnde illud Thelesphori Papæ, qui decrevit, vt generaliter Clerici à quinquagesima à carnibus, & delitijs ieiunent, quia moribus vtentium approbatum non est, aliter agentes transgressionis reos non arguit.* Aqui habla Graciano de ley Pontificia, y no fue recebida por el vso, y asi es licita su transgresion.

64 Pruevase tambien por el capitulo *de Siracusanæ, 13. 28. dist.* ibi: *Illud autem Gregorij duobus modis soluitur: vel quia Ecclesia illa cui Diaconus iste ministraverat, non dum continentiæ votum susceperat in Diaconis, & reliquis ministris.* Solamente puede ser la dificultad en como se deve entender, que la ley del Supremo Legislador, como es el Pontifice, pueda depender del consentimiento del pueblo, pues parece que seria esto denegarle el govierno Monarquico que tiene su Santidad, y concederle solamente el Aristrocasio, ò Politico: lo que no se puede dezir; pero se ha de advertir que ay mucha diversidad, de invalidarse las leyes, *per non vsum populi*, aut *per contrarios actus*, ó dezir que las leyes para su vigor necessitan de la aprovacion, y recepcion del pueblo: porque la ley que no está en vso, no obliga à su observancia, no por derecho que resida en los Subditos para no acceptarla, sino por benigna interpretacion de aquella voluntad suprema del Sumo Pontifice Legislador, y Autor de las dichas leyes, que razonablemente se presume no querer que se admitan, si ay causa legitima para no hazerlo: pues puesta la causa justa parece consentaneo à razon, que los Subditos tengan recurso al Legislador, para que revoque la ley, de que prudentemente temen inconvenientes, y que en el interim no les obligue la observancia de ella, sino que las cosas se queden como se estavan, hasta q̃ su Santidad

infor-

informado de la causa que tienen para no admitirla, explique de nuevo su mente con conocimiento de dicha causa, y conste ser su absoluta voluntad, è intencion de obligar à su observancia; en lo qual parece no ay inconveniente, y que se siente como se deve, de la dignidad, piedad, equidad Pontificia, que siempre es grande, y como de madre; y assi es inverisimil que quiera establecer sus leyes, en caso que de su observancia haya de seguirse copia de inconvenientes, segun dize dicho Torrezilla en dicha *consulta. 5. num. 114.*

65 En este sentir Don Francisco de Arauxo Obispo de Segobia, se conforma en sus *disp. decis. de statu. civili. disp. 4. diff. 1. num. 32.* ibi: *Quod si legum illarum, quæ aut moribus Provinciæ dissonant, aut iuri communi contrariantur, executionis permittitur suspensio in præallegatis iuribus cap. Pastoralis, de fide instrumentorum, & cap. licet, de constitutionibus; & infra: sed illam (scilicet suspensionē) operatur ipse Sūmus Pontifex, & Sedes Apostolica, quæ à principio legem condit, & promulgat ea conditione tacita, dummodo iuri nō contrarietur, aut consuetudini approbatę, quæ vim iuris non scripti habet; imó cum hæc conditio sit de intrinseca ratione legis nunquam censetur ab illa exclusa per intentionem Legislatoris.* Y esto milita en el principio immediate à la promulgacion de la ley, y lo manifiesta la praxis cotidiana.

66 Porque muchas constituciones Pontificias no se han admitido, como es en algunas partes la constitucion de Innocencio X. *quæ incipit: Instaurandæ*, publicada en 22. de Octubre 1652. sobre la supression de los Conventos pequeños; con motivo que en los lugares cortos solamente podrian los vezinos confessarse con el Cura faltando los Religiosos, y algunas mugeres vergonçosas aviendo caído en alguna flaqueza oculta, se dexaron de confessar, ò confessaron mal, por no confessarse con el Cura del lugar, que las conoce, y tiene en buena opinion, segun dize Torrezilla en sus consultas morales tratado *2. consult. 4. num. 36.* Assi tambien estuvieron suspendidos el Breve de Gregorio XV. que ordenava que las Monjas, aunque estuviessen sujetas à los Regulares, no se pudiessen confessar con Confessor que no estuviesse aprovado por el Obispo, hasta que le revocó Vrbano VIII. la constitucion de Clemente VIII. y su confirmacion por Gregorio XV. Sobre la creacion de conservadores no se executó en España, ni en Milan, como lo testifica Moneta. *de conservat. cap. 5. num. 145. & 151.* El de Pio V. sobre los censos

no

no fue admitido en España, ni en Sicilia, segun Graciano *discep. 581. num. 12. & 13.* donde asi mismo afirma que Gregorio XIII. lo llevò bien por los inconvenientes de su execucion.

67 Y si por el inconveniente que se considera de la execucion de las constituciones Apostolicas, pueden estas no admitirse, menor dificultad tendrâ: quando, no solamente la constitucion, *non fuit vsu recepta, sed etiam per contrarium vsum abrogata.* Y este vso contrario con perseverancia no solo de quarenta años, sino de tiempo immemorial, concurriendo lo qual es cierto que queda derogada la constitucion Põtificia, segun la doctrina de los Canonistas con Fragnano, *in 2. par. 1. lib. decret. in cap. Treguas, de treuga, & pace, à num. 66. & in primam partem 5. lib. in cap. Naviganti, de vsuris, num. 82.* donde hablando este Autor de la execucion de vna Bula de Pio IV. dize ibi: *Ex abundanti dicimus in prædicta Pij IV. constitutione, nullum posse fieri fundamentum, quia non solum, numquam fuit vsu recepta, neque Romæ, neque alibi: Sed etiam per contrarium vsum, cum iuris positivi sit abrogari, potuit, & de facto abrogata censeri debet.*

68 Y mas quando de esta costumbre, tiene su Santidad noticia no solamente presunta, por la observancia de tanto tiempo, que se presume confirmada por la Sede Apostolica: segun doctrina de Rub. *decis. 107. num. 24.* ibi: *Ita fuisse ab illis observatum, per spatium triginta annorum, & vltra, ex qua observantia, oriebatur etiam præsumptio confirmationis Apostolicæ ex notatis per Doctorem in cap. illud, de præsum. & in cap. ficut, de re iudi. & fuit resolutum coram Puteo, decis. 355. num. 5. lib. 2.* Mohedan. *decis. 2. de transac.* Si tambien expressa, porque en los informes que los Prelados han remitido à la Congregacion de los Cardenales interpretes del Sagrado Concilio de Trento, por la obligacion que tienen, *dum visitant limina Apostolorum* por ordinaciones Pontificias que trahe Fragnano *in cap. ego N. de iure iur. num. 72.* Siempre deven de aver observado, y participado à la Sagrada Congregacion, de que en esta Iglesia no se observa en muchas cosas el Ceremonial: Como dió esta noticia, el Señor Obispo Cotoner en su informe de 16. de Enero de 1675. à vista de cuya noticia se dió por satisfecha la Congregacion, sin dar orden de que se executasse, como consta por su respuesta de 16. de Março 1675. y aviendo callado, se presume que consintió la costumbre *ex cap. non ne, de præsump. cap. qui tacet, de reg. iur. in 6.* Hermosilla

in

in lege 6. glossa 1. *num.* 1. *tit.* 1. *par.* 5. Cyriacus *controvers.* 379.

§. VII.

Y SIENDO ESTA COSTUMBRE LEGITIMAMENTE PRESCRITA, no la puede alterar el Señor Obispo.

69 ESta costumbre tiene fuerça de ley *l. de quibus ff. de legibus §. ex non scripto, instit. de iure naturali. c. consuetudo, dist.* 1. Guido *singul.* 803. Bernardus Grave. *ad practi. Cameræ Imper. lib.* 1. *conclu.* 36. *& venit appellatione iuris.* Menoch. *q. Illustrium vsu frequentiũ.* Barbos. *axiom.* 56. *n.* 5. y como el Obispo no puede derogar el derecho, y Sacros Canones, *cap. statuimus* 25. *& Clement. ne Romani, de electionibus.* Abbas *in cap. finali de consuet.* Piasech. *in praxi Episcopali par.* 2. *cap.* 2. *num.* 2. Bonacina *de legibus disp.* 1. *quæst.* 1. *punct.* 3. *num.* 21. Angianus *de legibus lib.* 2. *contr.* 2. Lotterius *de re beneficiaria lib.* 1. *quæst.* 21. *num.* 100. Sperrel. *decis.* 66. *num.* 3. Marta *de iurisdict. par.* 2. *cap.* 38. *nu.* 18. *&* 19. Gracian. *discep.* 299. *num.* 14. *&* 15. Barbos. *de potestate Episcopi par.* 3. *allegatione* 93. *num.* 29. Y asi no pudiendo el Señor Obispo alterar el derecho de los Sagrados Canones; menos puede la costumbre legitimamente prescrita, segun dize Fermosin. *ad rubri. de constit. quæst.* 10. *num.* 4.

70 Solo en vn caso puede el Señor Obispo hazer estatutos contra los Sagrados Canones, y constituciones Pontificias, y es quando estos estatutos son conformes à la costumbre introducida contra los dichos Sagrados Canones; asi lo resuelven, Felino *de maioritate, & obedientia num.* 10. *in fine.* Burrio. *in cap. dilectis, de consuetu. collat.* 10. *Versic. ex quo infertur.* Barbos. *dicta allegatione* 93. *num.* 29. *&* 36. De lo qual infiere Fermosino *loco cita-* que no puede hazer estatutos conformes á las constituciones Pontificias, y contrarios à la costumbre introducida que las deroga; porque *contraria simul esse non possunt l. mutuis ff. pro socio l.* 1. *ff. de furtis.* Riccio *par.* 7. *collect.* 2618. *&* 2806. porque *ad positionem vnius sequitur remotio alterius.* Surdus *decis.* 24. *num.* 10. *& concil.* 211. *n.* 16. *& communiter Doctores in lege Inter, ff. de excep. rei iudicatæ* Barbos. *axiom.* 58. *num.* 3. y asi teniendo los Obispos facultad de hazer estatutos contra los Canones ajustados à la costumbre, no la pueden tener de hazerlos contra la costumbre ajustandose à los Sagrados Canones, *quia ex per-*

ex permissione, & dispositione eius, contrarium tollitur. Molina *lib. 2. de primogenijs c. 14. num. 27.* Salgado *de regia protect. 2. par. cap. 13. à num. 117.* Solorzano *de iure Indiarum tom. 2. lib. 2. cap. 22. à num. 53.* Rojas *de incomp. 1. par. cap. 3. à num. 6. & 5. par. cap. 1. & 6. p. cap. 1. & sequent.*

71 Y la razon que dan à esto los Doctores es, porque la costũbre introducida contra las constituciones Pontificias, no tiene fuerça de ley por el consentimiento de los Eclesiasticos q̃ la han observado, sino por autoridad del Sumo Pontifice que la permite, y concede que se observe la costumbre antigua, aunque se oponga à los Sagrados Canones, como se ha dicho numero 33. No tiene el Pontifice dado poder à los Obispos, paraque por estatutos deroguen sus constituciones, antes bien lo tiene prohibido, *vt in Clement. ne Romani de elect.* ibi: *Nos inter cætera præcipuè attendentes, quod lex superioris, per inferiorem tolli non potest, &c. & in alijs iuribus*, y asi no pueden los Obispos dar estatutos, ni preceptos, ni contra el derecho Pontificio, ni contra la costumbre racional, y legitimamente prescrita, que por su voluntad tiene fuerça de ley. Y los estatutos que dieren conformes á la costumbre, no tienen su fuerça, y valor tanto por la autoridad que les dà el Obispo, como por el permisso que tiene de poder conformarse con la costumbre de su Santidad, de quien depende su poder. Diana *p. 11. tract. 3. resol. 23.* & Fermosino *ibidem.*

§. VIII.

NI LOS SUBDITOS TIENEN OBLIGACION DE OBEDECER *las ordinaciones de los Obispos ajustadas al derecho, y contrarias á la costumbre.*

72 PORque no tienen obligacion los Subditos de obedecer aquello que no se les puede mandar; las leyes Pontificias derogadas por costumbre, no obligan à su observancia. *Ita* Fagnanus *in cap. cap. statuta, de consuet. num. 95.* ibi: *Declaratur tertio, vt non procedat in constitutionibus abrogatis per contrariam legem, vel consuetudinem; illę enim non sunt servandæ*; y Peyrino *de privil. regul. ad constit. 4. Iulij 2. §. 4. num. 21.* ex Navarro, & Rodriguez *ita ait: Secundum quòd, consuetudo legitimè præscripta excusat ab observantia præceptorum regulæ, etiamsi ea ad mortale obli-*

obligarent; y assi no pueden los Obispos con muctas, y penas obligar al pueblo à que oyga Missa en su Parroquia, aunque por derecho Pontificio, tengan los Feligreses impuesta esta obligacion *in cap. Missas, cap. quidam, de consecrat. dist. 1. Ubi Doctores Cardinalis Tuscus, pract. conclus. litt. M. conclusione 278. num. 1. & in cap. vt Dominicis 2. de Parrochis, & iuxta dispositionem Concil. Triden. sess. 22. in Decreto de observandis, & vitandis in celeb. Missarum*, por estar estos Canones derogados por contrario vso, *vt tenet.* Tondut. de Sanleger. *par. 1. quæst. 2. resol. beneficialium cap. 63. num. 8. &* Lesana, Naldo, Garcia, y Pellisario, *apud Dianam par. 1. resol. moral. tract. 1. resol. 13. &* Frances, *de Parroquia Eccles. Cathed. cap. 2. à num. 30.* y assi no puede obligarlos el Obispo, como lo trahe decidido, Serola *in praxi Episcopali par. 2. verb. Parroquia.* y esto aun en caso de notable negligencia, y contumacia, *vt ex multis tenet* Barbos. *in dicto decreto num. 31 Nec potest Episcopus constitutionem facere, quà præcipiat suis subditis, vt non audiant Missam nisi in proprijs Parroquijs.* Guttierez *Canon. quæst. lib. 1. cap. 30. num. 14.* Azor *par. 1. lib. 7. q. 6.* Barbos. *ibidem*; y añade Gutierez, que en caso que lo mandasse el Obispo en pena de descomunion, seria nula *vt num. 23.* ibi: *Ut in terminis hanc secundam, & nostram sententiam [addentes, quod prædicta excommunicatio Episcopi in contrarium lata sit nulla, ac proinde ipsius præcepto non sit necessario obediendum] tenent atque probant Beatus Antoninus Archiepiscopus Florentinus 2. par. sue summæ tit. 9. cap. 10. §. 2.* Silvestre *in summa verb. Missa 2. num. 5.* Navar. *in manual. latin. c. 21. num. 5.* Bartholo. à Medina, *in sua instructione Confessorum lib. 1. §. 40. fol. 200. addens Episcopum peccare mortaliter, qui aliud sub pœna excommunicationis præceperit.* Avila. *de censur. disp. 1. dub. 12.*

§. IX.

NI SE PUEDE MANDAR EXECUTAR EL CEREMONIAL contra la costumbre al tiempo que esta se prueva.

73 SEria esto alterar el derecho, confundir el orden, y turbar la armonia, no solo de esta Santa Iglesia, sino de todas las de España, querer defacto los Obispos con pretexto de executar el Ceremonial, quitarles sus costumbres, y observancias legitimamente prescritas, y

seria despojarlas de su possession, confundiendo los juizios, y empeçando por lo executivo: Siendo cierto que siempre es primero terminar el possessorio, que el petitorio; segun prueva Iulio Caponio *lib. 1. discep. 5. num. 24.* y assi al tiempo que se disputa del valor de la ley, no deve el que possee, ser despojado de su possession, *quia quamvis possessio contra dispositionem statuti, seu legis, non sit manutenibilis, hoc non procedit, quādo dispositio legis est dubia, & illius validitas deducta est in controversiam, vt tenet,* Postio *de manuten. decis. 147. num. 8. & citat decis. 41. in 2. p. diver. num. 9. & decis. Putei. 497. sub num. 2. lib. 2. cum alijs ibi adductis,* y lo sigue Barbos. *lib. 3. voto 97. num. 11.* ibi: *Et interim, quod disputatur de validitate legis, non potest innovari contra possessionem illius, qui eam impugnat; sed debet, lite pendente, in sua possessione manuteneri, per ea quæ tradit* Abbas *in cap. 1. num. 4. Vt lite pendente, dicens per illum textū, lite pendente, super validitate privilegij non esse aliquem privandum vsu possessionis vel quasi, etiam si sit contra ius, &c.*

74 Porque, privar al que possee de la possession de lo que tiene prescrito, al tiempo que prueva lo immemorial de su possession, seria hazerle notorio agravio, porque es de mucha conveniencia la possession, *textus in cap. commodum, instit. de interdic.* y assi dizen los Doctores, que los preceptos en que se manda expeler al que possee de su possession no se deven executar, *vt tenent* Aflictis. *decis. 361. num. 35.* Burgos de Paz *concil. 25. num. 5.* Azevedo *in lege 2. recopil. lib. 4. tit. 13. num. 13.* Cumia *in ritu Siciliæ cap. 38. num. 295.* Menoch. *concil. 1002. num. 13. lib. 11.* Gracian. *discep. 167. num. 32.* Giurb. *cons. 67. num. 32.*

75 Y esto aunque lo mande el Rey, como dize Aflictis. *in cōstit. Neapolis rub. 24. num. 30.* y Barbos. *lib. 2. voto 97. num. 6.* donde añade: *Incautum, & imprudentem esse iudicem, qui possessore inaudito, illud executioni demandaverit*, y en el numero 13. dize el mesmo Autor: *Et in executione litterarum Apostolicarum, quod lite pendente, super ea possessor sit in sua possessione manutenendus; censuit Rota apud* Marches. *de commis. p. 1. pag. 964. num. 4. & 6.* Postio *de manuten. observ. 46. num. 23. & 24.* Y como por parte de la Iglesia, se haya alegado, y alegue todas las razones que se han dicho para justificar su possession immemorial, que es notoria en este Reyno, y sobre que tiene examinados muchos testigos, aunque extrajudicialmente; pero esto es bastante, para retardar la execucion del Ceremonial Romano, y concederle tiempo para provar su immemorial costumbre iudicialiter.

Por-

76 Porque, aunque las letras Apostolicas, *ob illarum reverentiam habeant de iure executionem paratam*; Assi como las escrituras executivas, pero quando ay algun humo, ó prueva del buen derecho del Posseedor se le concede remissoria, y se retarda la execucion de las Letras Apostolicas, como lo tiene declarado la Rota *decis. 362. num. 2. Versic. tamen, & num. 31. in fine. Versic. quando datur, par. 3. recent. & p. 6. recent. decis. 276. num. 12. & tenet* Postio *cit. observ. 46. Quod imó: Etiam si litteræ Apostolicæ fuerint iam executæ, sed de facto, & non citato primo possessore, poterit idem primus possessor, si non habuerit se pro spoliato, ratione civilis possessionis animo retentæ, non obstante dicta executione de facto, & in gradu appellationis petere, se in ea manuteneri, & ad naturalem ab adversario detentam restitui, etiam quod in commissione causæ adsit clausula parito brevi arbitrio Rotæ, si primus possessor det fumum sufficientem ad excludendam reservationem*, y assi siempre que aya humo, ó alguna prueva, de que no se deven executar las Letras Apostolicas, no se le deve quitar al que possee su possessión, sino concederle tiempo paraque plenariamente prueve su derecho.

77 Lo mismo dize Puteo *lib. 1. decis. 219. incipit die 30. Novembris* ibi: *Et quod esset in possessione, seu quasi, produxit quosdam testes in partibus examinatis, licet nulliter, & sic stante illo fumo petebatur, quod decerneretur remissoria.* Y mas abaxo: *Rota, non solet concedere remissoria, nisi stante magno fumo*, y por la prueva que resultò de estos testigos concedió remissoria, como acostumbra, como dize Serafino *decis. 298.* y Burat. *decis. 4. num. 11.* ibi: *Vel saltem, non solet decerni, nisi stante magno fumo*; y assi en las materias executivas se concede esta prueva, quando la materia es relevante, y se pide por justa causa, *si detur magnus fumus*, como dize Ridolphin. *in praxi iudic. par. 1. cap. 12. num. 128.*

78 Y esto procede, aun en caso, q̃ *in petitione remissoriæ adsit calumnia*, que si son relevantes los capitulos, & *datur aliquis fumus, conceditur remissoria, vt in causa Hispal. preheminentiarum 15. Decembris 1611. quæ est decis. 593. num. 5. par. 2. in posth. Add. ad decis. 81. num. 6.* Gregor. XV. Casad. *decis. 3. num. 2. de dilat.* Verall. *decis. 56. num. 3. par. 3. & fuit dictum in causa Burgen. sepul. 21. Aprilis 1606. vt refert.* Rubeo *decis. 575. num. 7. tom. 1. recent.*

Este humo, que es bastante para retardar la execucion de lo mas executivo, no es plena prueva, sino vn indicio, ó señal de la prueva que

se ha de hazer; y es bastante humo la testificaciõ hecha *informiter*, Mẽdoza. *de commiss. 25. remissoria, versic. remissoriam, post medium* ibi: *Dum enim pro remissoria decernenda fumus requiritur, nihil aliud infert, nisi quod antea precedere debeat aliquod inditium probationis faciendæ, seu aliquod signum, vel præsumptio, ex qua animus iudicis concipere possit remissoriales nõ temere, & calumniose peti.*

79 Y asi lo tiene declarado la Sagrada Congregacion de Ritus en muchas causas à favor del Cabildo, en que valiendose solamente de la immemorial costumbre, contra lo dispuesto en el Ceremonial Romano, se le ha concedido remissoria con retardacion; señaladamente en el pleyto que tuvo con las Dignidades, que pretendian dar el Viatico al Señor Obispo en su enfermedad, hazer sus obsequias, y funerales en su muerte, asistirle en sus Pontificales, y Oficiar en las festividades mas solemnes: y alegando el Cabildo que estava en possession immemorial de nombrar Canonigos para estas funciones, y que siempre la avian hecho los de gremio Capituli, y no las Dignidades, lo qual articularon; la Sagrada Congregacion de Ritus en el 1. de Octubre 1662. les concediò remissoria sin embargo de lo dispuesto en el Ceremonial; la qual declaracion trahe de Lucca *in suo Theatro veritatis tit. de praheminent. discur. 19. num. 2.* Y moviòse la Congregacion à dar esta remissoria: *Cum ex parte capituli vehemens fumus dictæ consuetudinis daretur, per multas bene concludentes attestationes Capellanorum, aliorumque ministrorum, qui longissimo tempore in ista Ecclesia versati erant*, y semejantes certificatorias tiene el Cabildo de Clerigos, y Ministros de esta Santa Iglesia, que certifican la immemorial costumbre de bendecir el Celebrante el incienso en dichas funciones, y asi entiende que lo declararà à su favor la Sagrada Congregacion de Ritus, à quien toca, como han conseguido en algunas controversias que han tenido con los Prelados, sobre algunas fũciones dispuestas en el Ceremonial, y prescritas por cõtraria costũbre.

80 Ni son de relevancia dos decisiones de la Sagrada Congregacion, de que pretende valerse el Señor Obispo, *in Conchen. 18. Februarij, & 8. Maij 1617.* que trahe Barbos. *in collect. collectaneo 78. num. 6. & collect. 222. num. 2.* Porque estas decisiones no son ciertas, ni se les puede dar mas credito, que de vrbanidad, segun decreto de la misma Sagrada Congregacion de 11. Agosto 1632. que trahe el mismo Barbosa, *verbo, Congregatio pro Sacris Ritibus.*

Ade-

81 A demas, que la razon que dà la Sagrada Congregacion, porque no se deven allegar sus decretos impressos sin su autoridad, es porque las calidades, y circunstancias mudan, y alteran las resoluciones; y pudo ser que militassen diversos motivos en los decretos que cita Barbos. de los que militan en el caso presente, y assi no pudieron hazer ley dichos decretos que se huviesse de observar en la Iglesia de Mallorca, pues es cierto, *quod factum inter aliquos, non nocet alijs*, segun en caso semejante prueva Valenzuela *consil. 184. num. 28.* citando muchos textos, y Doctores, y la Iglesia de Mallorca ha conseguido otros muchos decretos de la Sagrada Congregacion, en que se le ha concedido remissoria para la prueva legitima, retardando la execucion del Ceremonial, pues las reglas del Ceremonial, *quandoque non servantur vt in Veron. 28. Septembris 1662.* que trahe Barbos. *verb. regulæ Ceremon.*

§. X.

Y EN TODO CASO AVIA DE PRECEDER CITACION DEL Cabildo, que estava en possession.

82 NO ay cosa mas cierta en el derecho, que para despojar al que possee de su possession, es necessario primero citarle, y oirle, *iuris ordine servato*, aunque sea posseedor injusto *cap. licet Episcopus, de Preben. in 6. & quam plures, quos refert* Menoch. *de recuper. possess. remed. 1. num. 111. Alexander consil. 6. lib. 3. Quæ regula etiam in incorporalibus locum sibi vendicat; à quibus etiam intrussus possessor à possessione non est amovendus; alioquin esset spolium, & iudex ita procedendo vti privatus dicitur spoliare. Tex. est clarissimus in l. meminerint ff. vnde vi.* Menoch. *de retin. possess. remed. 3. num. 642. in fine, & in tract. de recuperanda possessione remed. 8. num. 9. & vim facit* Marchesanus *de commission. in commiss. appellat. ab execut. breu. num. 132. cum sequent.* Salgado *de reg. protect. par. 2. c. 13. num. 57. cum sequentibus, & de supplicationibus ad Sanctiss. par. 2. c. 34. à nu. 78. Add. ad* Gregor. XV. *decis. 413. num. 14.* Barbos. *lib. 3. voto. 97. num. 39. nec Papa, seu Imperator de facto potest privare aliquem sua pacifica, seu quasi possessione, nisi possessor audiatur, iuris ordine servato, vt tenet* Anchar. *consil. 270. num. 3. & sequent.* Iulius Caponius *tom. 1. discep. 5. num. 7. & 25.*

83 Y estas citaciones se executan en todos los negocios que se tra-

tratan en las Sagradas Congregaciones, en que ay interes de parte; y teniendo la Congregacion del Sagrado Concilio de Trento, tan grande autoridad para lo tocante à las materias del dicho Concilio, que sus decretos tienen fuerça de ley Pontificia, segun prueva su Secretario Fagn. *in c. quoniam, de const.* no declara sin preceder citacion, como certifica el dicho Secretario *num. 40.* ibi: *Item quamvis in declaratione legis citatio partis non requiratur.* Oldrad. *cons. 293. in prin. c. olim, vbi id, notat Inno. de verb. sig.* Paul. de Castro *cons. 338. num. 1. col. 2. Vers. Præterea tunc, videtur pars citanda; tamen cum declarationes eduntur ad instantiam partis: Sacra Congregatio consuevit audire quorum interest, & dare etiam litteras ad Episcopos, vt moneant partes ad iura sua, in Congregatione deducenda, quod præcipue observat, cum dubia proponuntur in concretos & decreta Concilij casibus particularibus aplicantur, propter varias factorũ circumstantias, veluti si tale ius Patronatus sit à Concilio sublatum; an in tali examine per concursum fuerit servata forma per Concilium præscripta; an certa Ecclesia, vel Hospitale possit ab Episcopo visitari, & alia id genus; Porro in similibus casibus, etiam si agatur de declaratione; tamen requiri citationem partis, satis colligitur ex his, quæ scripsit* Baldus *in lege fin. num. 1. & sequent. C. de leg.* Alexand. *cons. 11. num. 1. & sequent. lib. 7.* Marian. Socin. *cons. 12. col. 2. per tex. in l. eius qui dilatorem, ff. de iure fisc. &* Philip. Prot. ad Monach. *in c. 1. num. 8. de privil. num. 68.*

84 Y este es el estilo que observa la Sagrada Congregacion de Ritus, en las causas que en ella se siguen, sobre la observancia del Ceremonial, quando se pretende lo contrario, sin embargo de la constitucion de Clemente VIII. y las clausulas en ella contenidas, que derogan qualquier costumbre; y assi tambien la possession, y observancia que es parte substancial de la costumbre, que sin ella no puede sustentarse: *Adhuc tamen huiusmodi clausularum obstaculum evitari solet: vel ratione non comprehensionis; vel quia consuetudo sit potius interpretativa casus dubij, aut quod iam introducta esset de tempore, editionis Ceremonialis*, que son las excepciones de que se vale el Cabildo para conservar la observãcia sobre las bendiciones del incienso, y quando estas se oponen la causa, se haze contenciosa; y porque es necessario para su decision, que se forme processo, y se admitan pruevas; la Sagrada Congregacion dà estas pruevas, y despacha remissorias, y atravessandose puntos de derecho, paraque se decidan mas en forma judiciaria, manda su Santidad que se conos-

conosca *cum voto Rotæ aut eas evocat à Congregatione, atque committit in Rota decidendas*, y este es el estilo que tiene su Santidad en estas causas, segun refiere Don Iuan Bautista de Lucca, *in suo Theatro verit. lib. 15. p. 2. discurs. 18. à num. 10.*

85 Demanera que son de tanta gravedad estas causas, que su Santidad manda que se decidan con tanto conocimiento, que por no tener la congregacion mas que vna Imagen de Tribunal contencioso, aunque quando ay necessidad forme processos, y examine testigos; sin embargo las comete à la Rota paraque sea su decision con todo rigor de derecho; ni se executa el Ceremonial, quando estas excepciones se oponen; con que no podrà el Señor Obispo con pretexto de executar el Ceremonial, despreciar estas excepciones, *quia delegatus debet observare eamdem formam, quam servat delegans.* Seraphin. *decis. 285. num. 7. Arboris enim rami maiores vires non habent, quam à radice susceperint.* Baldus *in l. 1. ff. de Senatoribus*, y por el poder del delegante se deve regular el del executor, *glos. in cap. Iudex de offi. deleg. lib. 6.* Salgad. *de regia protectione, par. 4. cap. 6. num. 33.* Con que arreglando su poder su Santidad á la disposicion de derecho, en el siguimiento de estas causas, no podrà el Señor Obispo, sin caer en manifiestas nulidades, proceder de facto, y sin citacion de parte à la execucion del Ceremonial, sin embargo de estas excepciones. Ni se puede valer de la declaracion de la Sagrada Congregacion Angren. 15. Deziembre 1632. en que se dize, que el Obispo tiene obligacion de que se observe en la Catedral, y demas Iglesias de su Diocesis, la disposicion del Ceremonial, segun trahe Barbos. *Verbo Episcopus 1.* porque esto se deve entender quando no ay excepcion relevante que se oponga, ni ay legitimo contradictor que parezca, ni es adaptable al caso presente, *vt à num. 45.*

86 Y en caso que el Señor Obispo tuviera comission de executar el Ceremonial Romano, lo que no ha constado, y assi quisiesse executarlo, con motivo, que assi como las demas letras Apostolicas, *habet Ceremoniale paratam executionem*, pero las letras Apostolicas, *non habent paratam executionem contra existentem in possessione; quia iste dicitur legittimus contradictor ad impediendum ne procedatur executive vigore litterarum Apostolicarum: cap. si à sede, de Prebendis in 6.* Argel. *de legit. contradictore quæst. 15. num. 103. Nec mandantur executioni litteræ Apostolicæ, quando ex parte opponentis deducitur exceptio probata, vel in continenti pro-*

ban-

banda, per quam vis actoris probabiliter excludatur. Menoch. *de adipiſ. poſſeſ. remed. 6. num. 41.*

87 Con que no puede el executor de las Letras Apoſtolicas, executarlas, *niſi prius citato poſſeſſore, & ſi executor procedat, non vocato poſſeſſore, datur appellatio quo ad vtrumque effectum.* Gonzales *ad reg. 8. gloſ. 9. in annotatione, num. 227.* Porque ſiempre que la poſſeſsion no eſtà vacua, el Iuez, ò executor tiene obligacion de citar al que la ocupa, y conocer de las razones que le aſsiſten para mantenerla, y entonces el executor, *tenetur aſſumere partes iudicis, & diffinitivè pronuntiare ac plenariè de viribus iurium poſſeſſoris, aut intruſi, ſeu alias contradictoris legittimi in via ordinaria cognoſcere; iuxta notata per Doctores communiter in cap. fin. de præſumptionibus, & Doctores, quos citat* Salgado *de reten. Bullarum, par. 2. cap. 34. num. 78. &* Tondutus, *in quæſt. benef. par. 2. c. 4. §. 2. à num. 8.*

88 Y porque el Señor Obiſpo tenia bien entendido, y ſabia que la Santa Igleſia, y Canonigos eſtavan en poſſeſsion de hazer las bendiciones del incienſo, en las Miſſas ſolemnes en que aſsiſtia ſu Iluſtriſsima; pues en diferentes ocaſiones ſe avia hecho en ſu aſsiſtencia, y ſabia que era coſtumbre conſentida por todos ſus Anteceſſores, *quia inveteratæ conſuetudini omnes ſuum adhærere conſenſum præſumitur, ex l. quod ſi nolit 31. §. quia aſsidua, ff. ædil. edicto, l. ſi prius 17. §. placuit, ff. de aqua pluv. arſen. l. ſemper 34. ff. de reg. iur.* Parlador. *lib. 2. rerum quotid. cap. fin. 5. p. §. 17. num. 18. in fine, & alij quos citat.* Scobar. *de puritate. 1. p. q. 5. num. 35.* Con que no pudo el Señor Obiſpo deſpojar à la Igleſia, y Cabildo de la dicha ſu antigua poſſeſsion ſin preceder legitima citacion; *poſſeſſor enim, ſive habeat colorem poſsidendi, ſive non, nunquam eſt à ſua poſſeſsione amovendus ſine cauſæ cognitione.* Oldrad. *conſ. 227. num. 3. & 390. num. 2. & ſic tenuit.* Rota *apud* Farin. *deciſ. 30. num. 9. tom. 2. in poſt;* Y aunque el precepto fuera *per modum proviſionis,* no lo pudo hazer ſin madura cognicion, y diſcucion de la cauſa, *vt cenſuit* Rota, *apud* Farin. *deciſ. 130. num. 6. ibidem.*

89 Ni ſe pudo omitir eſta citacion con pretexto, que el Pontifice manda la execucion del Ceremonial; porque podia el Cabildo alegar; que en eſte particular no tenian lugar las reglas del dicho Ceremonial; *vnde cum dictus Michael* [dize Farin. *deciſ. 146. num. 3. tom. 2. in poſt.*] *potuiſſet deducere non eſſe ſtatuto locũ in hoc caſu, & alia plura, ex quibus*

quibus forte ostendißet, se non teneri restituere dicta bona, requirebatur omnino citatio, & non poterat sine citatione partis, & ministerio iudicis, ab Archiepiscopo propria auctoritate capi possessio; iuxta decis. Aflic. 97. num. 2. & 3. Grabi. *cons. 88. num. 23. lib. 1. & cons. 67. num. 13. & 17. lib. 2.* Barth. *in l. creditores, sub num. 14. C. de pig. & fuit dictum in causa Casanaten. 22. Iunij 1592. & per* Mantic. *de tacit. lib. 22. tit. 22. num. 4. quam secuta est* Rota *in causa Rugien. 20. Decembris 1613. & in causa Romẽs. 15. Ianuarij 1613.*

§. XI.

CON QVE FVE NVLO EL PRECEPTO EN QVE MANDO EL Ilustrisimo Señor Obispo, al Maestro de Ceremonias, que le traxera el incensario para bendecir.

90 MEdiante este precepto, quiso su Ilustrisima quitar de hecho la costumbre de la Iglesia, y la possession en que estava el Cabildo; y no siendo esta costumbre contra la Fe, y buenos costumbres, no la pudo alterar, como escriviò San Gregorio à los Obispos de Numidia, *vt in cap. 8. dist. 12. Nos consuetudinem, quę tamen contra Fidem Catholicam nihil vsurpare dignoscitur immotam permanere concedimus.* Y San Geronimo *ad Lucinum Epist. 28. vt in cap. 4. dist. 12. Illud breve te admonendum puto: traditiones Ecclesiasticas præsertim, quæ fidei non officiunt, ita observandas, vt à maioribus traditæ sunt; nec aliorum consuetudinem, aliorum contrario more subverti.*

91 Y quando le pareciesse à su Ilustrisima, que la observancia de esta Santa Iglesia, era vna corruptela con nombre de costumbre; aun no deviera proceder *ex orrupto*, sino consultarlo con la Santa Sede Apostolica; pues por su antiguedad devia presumir que tenia esta Santa Iglesia el permisso de su Santidad *ex cap. illa, dist. 12.* y aun siendo abuso la costumbre antigua, no se ha de quitar sin preceder esta consulta, como dize Lambert. *de iure patronat. 3. par. lib. 2. quæst. 1. art. 12. nu. 4.* ibi: *Et quod, hoc casu quando est consuetudo ita inveterata, non debet inferior eam immutare, si surgit scandalum ex immutatione, sed consulat Papã, qui fortase eam approbavit, quod posset per ea, quæ proxime dicta sunt, interim autem, donec approbat, vel reprobat, tollerabuntur, &c.*

92 Y en estas materias de las bendiciones del inciens, como en otras de preheminencias, y honores, se ha de observar la costumbre, *l. minimè ff. de legibus. Archidiaconus in cap. ad hæc, extra. de exces. Prælat. & in cap. penultimo in verb. electionis in fine, de elect.* Avendañ. *de excu. man-dat. par. 1. cap. 19. num. 14. & 15.* Tiraquel. *de nobil. cap. 20. num. 55.* Marcellus *de Maur. alleg. 50. num. 2.* Franch. *decis. 388. num. 4.* San-Feliu *decis. 140. num. 9. lib. 1.* Riccius *collect. decis. 1446. Et quod consuetudo servanda sit, quamvis actus sit illicitus; quia illum facit licitum, & presertim in ista materia circa ordinem precedendi, in deosculatione Evalgelij, in Thuribulis, & similibus tenet* Capytius Latro *lib. 2. decis. 181. num. 20.*

93 Ni por decreto, ordinacion, ò estatuto pudo el Señor Obispo quitar esta costumbre, aunque fuere abuso, sino en estatuto Sinodal, *vt in cap. vovit, cum sequent. de his, quę fiunt à Prælato sine consensu capit. c. 4. iuncta glosa, verb. generaliter, de consecratione, dist. 3. cap. 2. de maiorit. & obedientia, cap. vt animarum, de constit. in 6.* Assor. *instit. moral. par. 2. lib. 3. cap. 47. quæst. vlt.* Barbos. *de potest. Episcopi alleg. 93. num. 23.* Tondutus *in suis quæstionibus benefi. quæst. 11. num. 1.*

94 Y para quitar, con motivo de abuso, la costumbre de la Iglesia, lo deve hazer cõ cõsentimiẽto del Cabildo, *textus est expressus in cap. quanto 5. de his, quæ fiunt à Prælatis sine consensu capit.* ibi: *Fraternitati tuæ mandamus, quatenus in concessionibus, & confirmationibus, & aliis Ecclesiæ tuæ negotijs, fratres tuos requiras, & cum eorum concilio, vel saniori parte, eadem peragas, & pertractes, ea quæ statuenda sunt statuas, & errata corrigas, & evellenda dissipes, & evellas,* aquellas palabras, *vel cum eorũ concilio* significan lo mesmo que, *cum eorum consensu; quia verbum conciliũ pro consensu accipitur, cap. venerabili, de offi. deleg. cap. 1. de foro compet.* y que el Pontifice en este Sagrado Canon vsase de la palabra, *cum eorum concilio* por lo mesmo que, *cum eorum consensu,* lo dize Valenzuela *concil. 184. num. 33. ex* Raphaele Cumano *concil. 55. num. 3.* Ioanne Andrea *in cap. cum olim, de rescriptis arbitrium, cap. obeuntibus, 63. dist.*

95 Y si q̃ el Põtifice aqui quiso significar el parecer, ó el consentimiento del Cabildo, quando vsò de la palabra *concilium,* tuviesse algun reparo, ò dificultad, no la puede tener en esta Iglesia de Mallorca; en que por costumbre immemorial los estatutos, y ordinaciones que miran al govierno de la Catredal, los haze el Prelado con el consentimiento del Cabildo, ò los dos juntos, como se vè en los estatutos, que

eſtàn en las tablas del Coro; y en todo lo demàs concerniente al govierno de la dicha Catredal, la qual coſtumbre ha interpretado las dichas palabras del Canon, *ſi quando. Cum ſit optima legum interpres*, *vt tenet* Salgado *par. 1. de reg. protect. cap. 9. à num. 9.* Gutier. *lib. 3. pract. quaeſt. 16. à num. 76.* Vela, *diſert. 30. à nu. 61.* Barboſ. *in cap. 8. à num. 6. de conſuet.* Diana *tom. 6. tract. 2. reſol. 31.* Covarru. *cap. quamvis, par. 1. §. 7. nu. 25. de pactis in 6.*

96 Con que no puede el Señor Obiſpo, ſin el conſentimiento del Cabildo deſarraygar, y quitar de hecho las coſtumbres, y obſervancias de la dicha Catredal, *vt tenet* Barboſ. *de poteſt. Epiſcopi alleg. 93. nu. 25. & de iure Eccleſiaſtico vniverſo lib. 1. cap. 32. num. 14. Quia quando agitur de alterandis antiquis conſuetudinibus, non poteſt Epiſcopus, niſi duabus conditionibus concurrentibus; prima, quod conſtitutio illa nova ſit bona, & laudabilis; ſecunda, quod interceſſerit conſenſus capituli. Ut tenet* Tondut. *in ſuis quaeſt. benefi. cap. 105. à num. 9. ex can. novit, 12. diſt. cap. cum conſuetudinis, de conſuet.* Franquis *in cap. vn. §. ſtatuimus, de Clericis non reſidenti lib. 6. &* ibi: Geminiano *num. 4. &* Ioan. Andreas, *num. 4.* Rota apud Rubeum *deciſ. 32. num. 8.*

97 Y es muy proporcionado, y pueſto en razon que no altere el Señor Obiſpo las coſtumbres de la Igleſia ſin conſentimiento del Cabildo, porque ſiendo el Obiſpo la Cabeça, y el Cabildo los miembros, *nihil caput ſine membris facere debet*, como dize Frances, *de Eccleſia Cathedrali cap. 28. num. 168.* ni deve dividirſe la Cabeça de ſus miembros, como dize el meſmo Frances *cap. 12. num. 45.*

98 Mas no pueden los Obiſpos hazer eſtatutos, y ordinaciones, que perjudiquen, y alteren el derecho adquirido por los inferiores, Layman *lib. 1. tract. 4. de legibus cap. 7. §. 2. num. 5. Verſic. Ex his omnibus.* Thomas Delbene *de immunitate Eccleſiae cap. 8. dubit. 47. ſec. 6. num. 37. cum ſequent*, y aſsi no pudo el Señor Obiſpo quitar el derecho, que por la coſtumbre inmemorial tiene la Igleſia, y Cabildo adquirido en las funciones de las bendiciones del incienſo, *quia non poteſt quippiam decerni, aut ſtatui in praeiuditium tertij.* Abbas *in cap. cum omnibus, de conſtit.* Tondut. *in ſuis quaeſt. benefic. cap. 103. num. 16.* Con que fue nulo, y gravatorio el precepto que ſu Iluſtriſsima hizo al Maeſtro de Ceremonias, por tantas razones, como ſe han dicho en los numeros antecedentes; y conteniendo eſte precepto tantas nulidades, perjuizios, y agravios, fue licito al Cabildo apelar para ſu Santidad.

NO

NO PUDO EL SEÑOR OBISPO DENEGAR LA APELACION *interpuesta por el Cabildo, antes la devia admitir*, quo ad vtrumque effectum.

99 EL beneficio de la apelacion es permissorio, y asi á qualquier que se siente agraviado por el Iuez, se le permite la apelacion por derecho de naturaleza, y por leyes humanas, *glosa in l. qui restituere, ff. de rei vendic. qua ratione dicitur in l. 1. ff. de apellat. cap. cum inter, de excep. & in Clem. Pastoralis, de re iudic. beneficium appellationis esse iure naturali debitum; ac proinde nemini denegandum*, y basta que no se prohiba la apelacion, paraque se entienda permitida, *c. omnis c. ad Romanā, 2. quæst. 6. l. & in maioribus, & ibi:* Glosa, *C. de appellat.* Glosa *vulg. in l. qui restituere, ff. de rei vindic.* y siendo la apelacion permitida, obra los efectos suspensivo, y devolutivo, *& ea pendente nihil innovari debet, cap. venientes 19. de iure iur. cap. Pastoralis 28. §. praterea, versic. nos autem, de officio deleg.* Salgad. *de reg. protect. par. 3. cap. 4. num. 69.*

100 Y en todo caso devia el Señor Obispo admitir la apelacion: *Nam non est deneganda appellatio à quolibet præcepto extraiudiciali, si pars ex eo lędatur.* Fanchis *in c. pervenit 2. de appellat. nu. 2.* Ruginel *de appel. cap. 3. §. 2. num. 40. & generaliter à præcepto facto sine causa cognitione appallatur etiam post decem dies, cap. 2. de in intreg. rest.* Philip. Franch. *in cap. cum cessante, col. 5. de appellat. cui in dubiis ei deferendum est, cap. 19. de iure iur.* Barbol. *in cap. 1. num. 5. de rescrip.* Solorzan. *de iure Indiarum, tom. 2. lib. 4. cap. 10. à num. 55.* y no se deve denegar, sino es en los casos que tiene prohibido el derecho. Y asi quando el Señor Obispo denegó la apelacion legitimamente interpuesta cometiò atentado: *Attentatum enim committitur, non solum exequendo sententiam, à qua appellatum fuit; sed etiam in denegando appellationem interpositam, etiam si non fiat novitas contra condemnatum. ex reg. cap. non solum, de appellat. in 6.* Lancel. *de attent. cap. 12. in præf.* Pacian. *concil. 164. num. 38.* Sesse *de inibit. cap. 8. §. 1. num. 8. & dceis. 114. num. 4.* Salgado *de reg. protect. par. 1. cap. 6. nu. 23.*

Y viendo el Cabildo que era poca defensa la juridica de la apelacion, licitamente acordó conservar su possessorio, y costumbre immemorial.

§. XIII.

Y NO FVE EXCESSO RESOLVER EL CABILDO POR MEdios proporcionados conservar su possession.

101 LOs derechos de la Iglesia Catedral son comunes al Obispo, y Cabildo, Innocentius, *in cap. dilecti, quem sequitur* Abbas, *ibid. num. 3. de maior. & obedien.* Farin. *decis. 118. num. 1.* Iulius Caponius *discep. 226. num. 30.* y el Cabildo representa la Iglesia, *cap. relatum de testamentis, cap. cum Clerici vbi* Glosa *de verborum signif.* Abbas. *in cap. eam te, de rescrip.* Seraphin. *decis. 426. num. 4.* Con que estrañaron en su Iglesia tan grande novedad, como introducia en ella el Señor Obispo. *Nemo enim est tan fortis, qui rerum novitate non turbetur*, como escrivió Cesar, *de bello Gallico, lib. 6.* Vieron los Canonigos que queria su Prelado desarraygar sus loables costumbres, proceder solo à la alteracion de sus antiguas observancias, sin su consentimiento, sin su parecer, y aun sin averlo comunicado, siendo todo contra disposicion de derecho, y costumbre inveterada de aquella Iglesia: consideraron que no se escuchavan sus razones, no se admitian sus quexas, no les valian sus apelaciones; y asi resolvieron en vista de tantas nulidades, proseguir en su antigua possession, y no obedecer al precepto, por no ser de su obligacion, despues de aver apelado, segun dize el Padre Pellizar, *in manu. regul. tract. 4. cap. 4. sec. 4. num. 131. tom. 1.* ibi: *Queres 17. An Regulares, ex voto obedientiæ teneantur parere Prælato pendente appellatione contra ipsum ab illis legittimè intentata? Respondeo teneri, præterquam in ea causa, ratione cuius appellatur; quo ad hanc enim non tenentur obedire, cum appellatio eximat appellantem à Iurisdictione illius à quo appellatur, eumque subjiciat Iurisdictioni illius ad quem facta est appellatio, non quidem vniversaliter, sed solum quo ad eam causam ratione cuius appellatum est, vt inter alios advertit.* Sanchez *lib. 3. concil. cap. vn. disp. 32. num. 24. ex cap. dilecti, cap. ad audientiam, de appell. inde inferens, appellationem statim ligare manus iudicis à quo, eiusque iurisdictionem suspendere absque alia inhibitione; Ita vt nihil posit facere appellatione pendente, imò nec ante interpositam appellationem, infra terminum iure concesum ad appellandum. l. vn. ff. nihil novare, appellat, &c. & cap. non solum, de appell. in 6.*

102 Y es siempre licito al posseedor, continuar su possession

etiam

etiam post sententiam contra se latam appellatione pendente, vt tenet Lanselot. *de attentatis, in præfa. sub num. 9. & sequent.* Gayl. Practic. *lib. 1. observ. 47. num. 1. & 2. & alij, quos citat* Postio *de manuten. observ. 8. n. 47. vbi dicit quod possessor potest, ea omnia facere appellatione pendente, quę ei ante sententiam licebant citra vitium innovationis, etiam si continuatio fuerit per modum recuperationis; quia non dicitur innovari, quod lege permittẽte conceditur, imò contra eum diceretur innovari ab adverario, si ipse quid moliretur* Menoch. *de recuper. possess. remed. vlt. num. 49.*

103 Y dà la razon el mesmo Postio *num. 53.* ibi: *Appellatio enim superveniens suspendit effectum sententiæ, & integer manet statut antecedens, & proceditur, ac si sententia lata non esset; propterea hac sententia nullum ius parti acquisitum censetur; nam appellatio præsenti inspecto statu iudicatum tollit, & iura futuri eventus suspendit, cap. venientes de iure iur. cap. non solum, de appellat. in 6. cap. 1. de re iudicata. l. fin. & ibi.* Glosf. *ff. ad* Turpil. Y assi lo dizen Capycio, Lancellot, Iasson, Padilla, Aflictis, ac Hondedeo, Ossasio, Franco, Muscatel, Schard, Rolando, Caballo, Graciano, y Caldas, que cita Giurba *decis. 19. num. 2.* y esto aunque sea injusta la apelacion. Peregrin. *cons. 91. num. 4.* Burato *decis. 436. num. 1. & decis. 472. num. 2.*

104 Y assi aunque el Señor Obispo huviesse mandado al Maestro de Ceremonias que le trajera el incensario para bendecir el inciensso, aviendo legitimamente apelado de este precepto el Cabildo para su Santidad, le fue licito resolver en 25. Iulio 1685. que el Celebrante continuasse su possessión, y que se protestasse al Prelado, con toda vrbanidad, que no turbasse la possessión del Cabildo que queria conservar; y vno, y otro le fue licito, y no delito, ni excesso, *quia non dicitur delinquere, qui facit, quod fieri consuevit, l. si pignore, §. fin. ff. de pignor. act. vbi Doctores* Burgos de Paz *concil. 13. num. 8.* Ludovic. Gomez *in cap. 1. n. 131. de constit.* Aymon. *concil. 319. post. num. 17. versic. 14.* Morot. *respon. 35. num. 28.* Scobar. *de ratio. cap. 9. num. 41. cum sequent.* Valenzuela *con. 184. num. 107.* ibi: *Quia quod hic fecit Capitulum, fuit Capitulariter, & iuxta maioris partis sententiam, & non absque fundamento, imò cum legittimo, continuando suam consuetudinem, quod sufficit, vt intelligatur, quod nõ excessit neque novitatem fecit.*

105 Y prosigue el mesmo Doctor *num. 111.* ibi: *Et possumus applicare huic casui aliam eiusdem Navarri resolutionem in cap. cum contingat*

da

de rescriptis, remed. 3. & causa 3. nullitatis, nu. 5. quod nolens possessionem sine causæ cognitione dimittere, non indebite contradixit, vt notant Innocentius, Ostiensis, Ioannes Andreas, Caldas, & Archidiaconus, *in cap. quia in cunctis, de conces. præben. lib. 6.* Oldrad. *cons. 81. incipit quod processus num. 7. & cons. 227. incipit, de toto l. num. 3.*

106 Y es en tanto, que hasta al Obispo, se puede resistir en defensa de la possession, como dize Prosper. Fagn. *in 2. par. lib. 3. Decretal. in cap. procurationes, de censibus, num. 44.* ibi: *Secus autem esset si non posideret Episcopus, licet fundi proprietas ad Episcopum pertineret: tunc enim licet possessori contradicere, & appellare; imò, & cum armis resistere Episcopo violento. Et ratio est quia possessor non est à possessione sua violenter dejiciendus, sed eam tuere potest, & vim vi repellere.*

107 Porque el Iuez que de facto, y sin cognicion Iudicial, ó despues de aver apelado la parte de su decreto, pretende despojarla de su possession, no obra como Iuez por su jurisdiccion, sino como particular persona *vt tenet,* Felinus *cons. 6. num. 4. & 5.* Menoch. *de recuper. poßess. remed. 8. qui num. 9. ex cap. conquerente, de restit. spoliat. docet, quod in tunc ei resisti potest; quia Iudex procedendo extraiudicialiter, & vt privatus, cessat illa bona præsumptio, quæ de eo iura concipiunt, num. 23. ait tunc dici procedere iudicem vt privatum, quando in executione procedit sine citatione, idem tenet.* Gonzales *ad dictum cap. conquerente num. 7.* con los Doctores que cita.

108 Y assi no fue delito, ni excesso del Cabildo continuar su possessorio; como no lo fue del Cabildo de Napoles el salirse de la Aula Capitular, quando en execucion de vnos Breves Apostolicos, se queria dar possession à vn proveído por su Santidad, contra los estatutos del dicho Cabildo, para conservar sus derechos; conforme enseña Iulio Caponio en su discurso apolojetico, *pro Reverẽdissimo Neapolit. capit. vt in tom. 3. discep. 226.*

109 Tampoco fue excesso, ni delito, el protestar al Señor Obispo, de la nulidad de sus actitados, porque no contradecirle era consentir, y aquietarse, y dexarle en su possession, *vt in cap. ad audientiam, de rescript. tenet.* Cardinalis Puteus, *lib. 2. decis. 240. num. 8.* ni menosprecian los preceptos de los Superiores, los que apelan, y protestan de los agravios que se les infiere en dichos preceptos; *dum ad futurorum cauthelam, & ad evadendum præiuditium ab omni lege protestatio fuit instituta sit ex*

cap. Lottarius, *21. quæst. 2. cap. licet, de elect. & cap. Pastoralis, de excep.* Ioannes de Angucell. *tract. de protest. num. 8. & 9. Unde dicitur protestatio nõ contemptus iudicis, sed dumtaxat animi protestantis declaratio certificatoria eius, quod est, vel non est,* Sebast. Medic. *tract. defin. de fin. 28. num. 1. & sequent. ex l. aut qui aliter, ff. quod vi aut clam. & l. tamen siquis, ff. de legatis 3.* Iulius Capon. *discep. 226. num. 4.*

§. XIV.

LAS NULIDADES QUE CONTIENEN LOS PRECEPTOS, QUE de orden del Ilustrissimo Señor Obispo se notificaron à los Canonigos en 28. Iulio de 1685.

110 Diòse por tan sentido el Prelado, que los Capitulares tratassen de su defensa, y quisiessen resistir à las nuevas observancias que pretendia introducir en la dicha Santa Iglesia sin su consentimiento, parecer, ni consejo, que al punto que tuvo noticia de la resolucion Capitular, ordenada à mantener los derechos, y possession del Cabildo, al instante despachó vnos mandatos, ò preceptos, en que mandó à cada vno de los Capitulares en pena de 500. ducados, y en subsidio de descomunion mayor latæ sent. ipso facto incurrendæ, que de cetero obedeciessen à su precepto, y borrassen dicha determinacion que avian hecho vsando de su derecho, y sin menosprecio de la Dignidad Episcopal, *qui enim iure suo vtitur, nemini facit iniuriam vt ex l. iniuriam §. 1. ff. de iniurijs & alijs, quam plurimis tenet.* Barbosa, *axiom. 135. num. 8.*

111 Estos preceptos contienen tantas nulidades, como por lo dicho se puede considerar, y se especificaràn algunas para que mas se manifiesten, assi dichas nulidades, como el recto proceder de los Capitulares.

§. XV.

PRIMERA NULIDAD, POR DEFECTO DE jurisdiccion.

112 Este es el mayor que puede aver en el que pretende executarla *vti proveniens ab ipsa causa efficienti;* la jurisdiccion es el Bassis, y fundamento de los juizios Baldus, *in rub. C. si à non competenti iudice*

An-

Anchar. *conſ. 177. rub. num. 2.* Craveta *conſ. 69. nu. 4. quos citat.* Guazzin. *de defenſione reorum 1. cap. 1. num. 1.*

113 Y la juriſdiccion es la cauſa eficiente para la promulgació de cenſuras; *Etenim, ex communi omnium conſenſu excommunicare, alias cenſuras ferre, & ab eis abſolvere ad iurisdictionem pertinet. Sic ex Scholaſticis, docent, Sanctus Thomas in addit. 3. partis quæſt. 22. art. 1.* Halenſis *p. 4. quæſt. 22. membro. 1. art. 4.* Bon. *4. d. 18. in vlt. parte diſt. quæſt. 3.* Durandus *4. deciſ. 18. quæſt. 4. num. 7.* Rich. *4. deciſ. 18. art. 4. quæſt. 2. & 3.* Thomas de Argent. *4. deciſ. 19. art. 4. in fine.* Gabriel *4. deciſ. 18. quæſt. 2. art. 2. concluſ. 4.* Martinus Ledeſma *2. 4. quæſt. 24. art. 1.* Sotus *4. diſt. 22. quæſt. 2. art. 1.* Henriquez *lib. 13. de excom. cap. 24. Et ex Canonicis: poſt Gloſam communiter receptam in cap. tranſmiſſam, in verbo, de talibus, de elect.* Panor. *ibi num. 2.* Covar. *in cap. Alma mater, §. 11. num. 1. de ſententia excom. lib. 6. qui id colligit, ex cap. cum ab Eccleſiarum, de officio iudicis ordinarij: vbi id docent Gloſa in verbo Eccleſiaſtica ſententia, &* Panorm. *num. 4. 5. & 6.* Navar. *in manuali, cap. 27. num. 5.* Hugol *de Eccleſiaſt. cenſur. tab. 1. cap. 2. §. 11.* Stephanus Coſta *repet. in rub. de ſententia excom. num. 15. & 26. & in cap. medicinalis, tit. eodem, num. 44. lib. 6.* Sayrus *de cenſuris Eccleſiaſt. lib. 1. cap. 5. num. 19.* Avila *de cenſuris cap. 1. diſp. 1.*

114 Y la deſcomunion pertenece à la juriſdiccion *meri imperij*, ſegun tienen Innocentius *in cap. tranſmiſſa, de elect.* Speculator *de iuriſd. omn. iudic. in verbo, ſignificaſti, cap. quod ſedes, & ibi:* Abbas, *& cap. Paſtoralis, de offi. ordinarij.* Vivius *deciſ. 93. num. 2.* y aſsi no puede fulminarla, ſiño el que tiene *mero imperio*, y juriſdiccion criminal, *quoniam poteſtas ad excommunicandum non pertinet ad poteſtatem ordinis, ſed iuriſdictionis, vt tenet* Avila *loco cit.* Y aunque en algunos caſos la puede fulminar el Iuez Ecleſiaſtico, que tiene ſolo juriſdiccion *mixti imperij*, es en el caſo que procede contra los que le turban en el exercicio de ſu juriſdiccion, *vt tenet* Menoch. *de arbitrarijs iudic. caſu, 438. num. 26.*

115 De lo qual infieren los Doctores, que ninguno puede fulminar cenſuras contra el que no eſtá ſujeto à ſu juriſdiccion, *vt habetur in cap. à nobis, & ibi* Gloſa, *in verbo, non niſi ſubditi, &* Panormit. *ibid. num. 1. de ſent. excomm. quod procedit ſive excommunicatio ab homine, ſive à iure, & ſtatuto lata fuerit, ex cap. fin. de conſtit. in 6. vnde lata in non ſubditum nulla eſt, cap. P. & G. de officio, & poteſtat. iudi. deleg. &*

ibi

ibi Panorm. *num. 6.* Sayrus *de censuris,lib.1. cap. 5. num. 20.*

116 El Cabildo, y Canonigos son exemptos de la jurisdiccion del Señor Obispo, que no puede proceder contra ellos sin adjuntos, y conjudices, por el decreto del Sagrado Concilio de Trento; *in cap. 6. sess. 25.de reformat.* ibi: *Statuit Sancta Synodus,vt in omnibus Ecclesijs Cathedralibus, & Collegiatis, decretum sub Felicis recordationis* Paulo III. *quod incipit, Capitula Cathedralium obseruetur, non solum quando. Episcopus visitauerit; sed & quoties ex officio, vel ad petitionem alicuius, contra aliquem ex contentis in dicto decreto, procedat: Ita tamen, vt cum extra visitationem processerit, infrascripta omnia locum habeant: videlicet, vt Capitulum initio cuiuslibet anni eligat ex Capitulo duos: de quorum Concilio, & assensu Episcopus, vel eius Vicarius, tàm informando processum, quàm in cæteris omnibus actibus vsque ad finem causæ inclusivè: Coram Nottario tamen ipsius Episcopi,& in eius domo,aut cõsueto Tribunali procedere teneatur. Vnum autẽ tantũ sit vtriusq; votũ, possitq; alter Episcopo accedere. Quod si ambo ab Episcopo discordes in aliquo actu,seu intorlocutoria, vel diffinitiva sententia fuerint,tunc intra sex dierum spatium cum Episcopo tertium eligant, & si in electione tertij etiam discordent, ad viciniorem Episcopum electio devoluatur: & iuxta eam partem cum qua tertius conveniat, articulus in quo erat discordia terminetur: alias processus, & inde secuta nulla sint,nullusque producatur iuris effectus.*

117 Este decreto del Sagrado Concilio, solamente tiene lugar en los Cabildos exemptos de la jurisdicciõ del Obispo; no empero en otros Cabildos no exemptos, aunque tengan muchos privilegios, como refiere decidido Riccius *in collectan.par.4. collect. 751. in principio.* Zerola *in praxi Epis. par. 1. verb. capit. §. 8.* Seraphin. *decis. 493.num. 1.*Armendar. *in addit. ad recopil. legum* Navarræ, *lib.1. tit.18. l. 7. de Episcopis, n. 93.* Masob. *in praxi habendi concursum,prælu. 21. in prici. nu. 14.* Hieron. Venero, *in examine Episcopum lib.4. cap. 27. nu. 25.* Saravia *de adiunctis, quæst. 12. num. 17.* Lotterius *de re benef. lib.1. quæst. 25. num. 61.* Barbos. *de Canonicis, cap 28. num. 2.*

118 Que el Cabildo de Mallorca sea de los exemptos, y assi que goze del privilegio de los adjunctos, y tenga en el lugar el dicho decreto del Concilio de Trento; no puede tener dificultad: porque està en esta possession, segun hizo constar por autos positivos, desde el año 1467. hasta el año 1632. en la causa que siguiò en la Rota, sobre la nulidad

lidad de vn monitorio, que el Obiſpo avia deſpachado ſin adjuntos ; y en la meſma poſſeſsion ſe ha conſervado haſta aora, en viſta de lo qual declaró la Rota, *in Maioricen. iuriſdictionis 3. Martij 1636. in hunc modū: Domini reſolvendo per Capitulum Maioricen. probari quaſi poſſeſsionem exemptionis, & concurrendi, ac procedendi cum Epiſcopo in cauſis criminalibus Capitularium; confirmarunt reſolutiones coram me factas, videlicet proceſſum fabricatum ab Epiſcopo Maioricen. contra Thomam Desbach Canonicum dictæ Eccleſiæ non ſubſtineri, cum Epiſcopus proceſſerit ſine adiunctis contra diſpoſitionem Sacri Concilij Tridentini, ſeſ. 25. cap. 6. de reformatione, ex rationibus, & fundamentis, in deciſ. deductis*. Eſta deciſion refiere Rubeo, *in noviſsimis deciſ. 105.* y lo tenia ya declarado la Rota, *in eadem cauſa, 12. Ianuarij 1635.* ſegun refiere Rubeo, *ibid. deciſ. 4.* Con que no puede dificultarſe, que el Cabildo, y Canonigos de Mallorca, ſon exemptos de la juriſdiccion de ſu Obiſpo, y que tiene en el lugar el decreto del Sagrado Concilio.

119 Y aſsi no puede el Señor Obiſpo, proceder por cenſuras contra los Capitulares, con motivo de no aver eſtos obedecido ſu precepto; *Nam exempti à iuriſdictione ordinarij, nulliter excommunicantur ſub prætextu, quod præcepto eiuſdem ordinarij non paruerint, cap. ad quorundam vbi* Socinas, *num. 1. de exceſsibus Prælatorum. Qua propter ſubſtineri non poſſunt cenſuræ.* Innocentius, *in cap. ex parte*, el primero *collat. 2. num. 3. Verſic. Licet, de verb. ſignific. & ibi.* Ioannes Andreas, *collat. 2. num. 5. Verſic. Quid ſi monitus* Hoſtien. *in ſimili verſic. num. 5.* Butrius, *num. 11. verſic. 2. Cardinalis num. 6. verſic. quod ſi monitus*, Burato, *deciſ. 146. n. 2.*

120 Eſta exempcion que concediò el Sagrado Concilio à los Cabildos, y Canonigos, dize Arauxo, *de Eccleſiaſt. ſtatu, tract. 2. quæſt. 20.* que fue muy neceſſaria, y ſaludable ibi: *Hoc decretum apprimè, neceſſarium, ac ſaluberrimum fuit pro conſervanda pace inter Epiſcopum, & Capitulares, atque ad quorundam Epiſcoporum petulantiam, & nimis ſeveram diſciplinam erga ipſos Capitulares; nec non adverſus quorundam Capitulorum pravam conſuetudinem, & exemptiones, quibus Epiſcoporum iuriſdictionem ſe apponebant ſtabilivit.*

121 Muchas conveniencias, dize Sarabia, *de adiunctis, q. 1. n. 38.* reſultaron de eſta exempcion concedida à los Cabildos. Primeramente fue conveniencia, que procedieſſe el Obiſpo contra los Canonigos, con el aſſenſo de los adjuntos para quitar toda ſoſpecha, *an odio, an vindictæ*

ardo-

ardore pœnam infligat, causam examinet, ac sententiam ferat; mas paraque los Prelados no procediessen injustamente contra los Canonigos, ni los Canonigos delinquiessen insolentemente, *ad tex. in cap. qualiter 2. de acusat. de necessitate continendi aliquorum Prælatorum licentiam plus volentium dominari, quam pascere gregem; & pro libito amore, vel odio absolvere, vel condemnare subditos assistentes vel obsequentes, insequentes vel resistentes.*

122 Convino tambien, porque es muy frequente que los Capitulares tengan litigios, y pleytos con los Obispos; y assi como su Santidad acostumbra conceder exempcion à los Clerigos inferiores, con los quales tiene pleytos el Prelado, *quid mirum, si Capitularibus, propter diuturnas littes Episcopis infectas hoc limitatum exemptionis genus concedatur?* Convino dize dicho Doctor num 40. para conservar la autoridad, y Magestad de la Santa Fee Apostolica; como considerò Ricardo Hallò Canonigo, *de quinque partita concientia, in præfat. ad Archiepiscopum Camerancen.* Fue tambien de conventencia, porque siendo los Canonigos los Consejeros de los Obispos, que deven libremente, y sin temor aconsejarle les faltarà esta libertad, si pudiesse el Prelado proceder contra ellos; *Nam si libera esset Prælatis facultas procedendi contra Capitulares, non libera maneret Capitularibus consulendi facultas, vel favore allectis, vel timore perterritis contra illud, quod Hysocrates in Rapsodia cap. 18. consuluit, his verbis, permite prudentibus libere loquendi facultatem.*

123 Cierto es, que si el Prelado pudiesse proceder con censuras contra los Capitulares, con pretexto de inobediencia à sus preceptos, se defraudara el fin que pretendió el Concilio, quando les concediò la exempcion, faltaràn todas las conveniencias, que de tan santo Decreto resultan, y quedarà en arbitrio del Prelado el perseguir, y molestar à los Capitulares, fulminandoles censuras *pro libito,* siempre que le resistiessen; no tendrian libertad, ni de segnir pleytos, ni de aconsejar libremente al Prelado por temor de sus censuras.

124 Y assi con mucha razon el Sagrado Concilio, solamente diò facultad à los Obispos de proceder solo contra los Capitulares, *in actu visitationis*; y la razon de esto dà Arauxo, *de Ecclesiastico statu tract. 2. quæst. 20. dubit. 2. num. 4.* ibi: *Cuius rationem eam esse existimo, quod Episcopus in visitatione, non tàm iudicis ordinarij, quàm patris, atque Prælati munus exercet: ac proinde neutiquam à societate adjunctorum, ex Decreto Con-*

Concilij dependet; hæc enim non paternæ protestatis, ac muneris; sed iurisdictionis, ac Virgæ iudicis, qua Episcopi extra visitationem solent, vti, temperativa est.

125 De suerte, que los Prelados del Sagrado Concilio temperaron todo lo que era *iurisdictionis, ac Virgæ iudicis*, y solamente dexaron al Obispo la potestad de Padre, y Prelado para corregir, y enmendar *in actu visitationis*; no con castigo, sino por enmienda, como refiere decidido Armendario, *in addit. ad recopil. legum Navarræ, lib.1. tit. 6. de visitatione, num. 39. vbi in responso 2. & num. 77. & 79.* Nicol. Garcia, *de benef. par. 3. cap. 2. num. 198. decla. 10.* Barbos. *in dicto cap. num. 18.* y anularon todos los actitados judiciales, ò que por jurisdiccion hizieren los Obispos contra los Canonigos; y assi lo declaró la Sagrada Congregacion, consultada por el Arçobispo Dean, y Cabildo de la Santa Iglesia de Sevilla en 26. Octubre 1589. que refiere Barbos. *ibid. num. 38.*

126 *Quando enim duobus committitur aliquid à iure vel hominis dispositione vnus solus per se non potest efficere, l. si vni, ff. de re iudic. cap. cum plures, de offi. deleg. in 6. cap. si duo, de procur. l. duo ex tribus, ff. de re iudi.* Achil. de Gras. *decis. 8. num. 3. de constit. dicens quod adiuncti iudicis omissio regulariter nullitatem parit, & sic gesta per Episcopum sine adjunctis sunt irrita ipso iure, vt tenet* Seravia, *quæst. 31. per totam* Barbos. *in dict. cap. num. 38.* Arauxo, *dicta quæst. 20. dubit. 2. num. 10.* ibi: *Nam ex præfato Decreto Concilij ita dependet iurisdictio Episcopi in causis prædictis (capitularium à Concilio, & assensu adiunctorum vt sine illo, actus iuridici fiant irriti, & inanes.*

127 Y por estas razones, resuelve Valenzuela, *cons. 184. à nu. 38.* que vn precepto que hizo el Vicario à los Canonigos, en que les fulminava censuras fue nulo, ibi: *Ex quibus resultat, quod dictus provisor solus, & absque adiunctis æqualibus ei iurisdictione, non potuit fulminare sententiam excommunicationis adversus Capitulares, qui non ebedierunt eius mandato; quod fieret processio ad dictum Monasterium; nam cum excommunicatio sit res maximi præiuditij, imò sit pœna maior Ecclesiæ non potest promulgari sine causæ cognitione, & ista cognitio fieri debet cum interventu adiunctorum,* y esta dotrina aprueva Barbos. *loc. cit. num. 38.*

128 Y que la descomunion sea vna pena gravissima, y la mayor espada de la Iglesia, lo dize el texto, *in cap. dilecto, de sent. excommu. in 6.* demanera, que en la Santa Iglesia no ay pena mayor que la desco-

munion

munion, *cap. corripiantur 24. quæst. 3.* Esta ſepara al deſcomulgado del cuerpo de Chriſto, que es la Igleſia, *cap. Engeltrudis, 3. quæst. 4. cap. penult. de ſent. excommu.* eſta, le priva de la comunicacion con los fieles, *cap. excommunicatos, & cap. cum excommunicato, 11. quæst. 3.* y por eſſo la deſcomuniõ ſe tiene por pena de muerte en el derecho *Caninico* Mariana. Socinus, *in cap. qui furatur, num. 5. de furtis, & in cap. 1. num. 7. de homicidio.* El deſcomulgado ſe entrega â Satanàs, porque por la deſcomunion tiene en èl mayor poteſtad el Demonio, *cap. audi, 11. quæst. 2. cap. alia, 16. quæst. 1.* y haze que el deſcomulgado ſea ſu miembro Hoſtien. *in cap. dilecti, num. 18. de appell.*

129 Siendo pues tan grave, y la mayor pena que tiene la Santa Igleſia, es meneſter que ſe imponga con gran conſejo, *in fulminandis autem excommunicationibus, debent iudices procedere ſobriè, & magna circunſpectione*, como dize Iuan Maria Belleto, *par. 1. de favore Cleric. §. 5. num. 6.* y ſi el Obiſpo para caſtigar â los Capitulares, aun delitos menores, *in quibus opus non eſt tela iudiciaria*; neceſsita de los conjudices, y no puede ſin ellos, *vt comprobat* Riccius, *deciſ. 566. num. 5. in praxi, & tenet* Saravia, *de adiunctis, quæst. 1. num. 5. & 6.* y lo declarò aſsi la Rota, conformandoſe con el ſentir de la Sagrada Congregacion: *Quod indiſtinctè, tàm in levibus, quàm in gravibus, Epiſcopi teneantur procedere cum adiunctis, vt tenet* Seraphin *deciſ. 710. num. 4. & apud* Putc. *deciſ. 209. num. 5.* ibi: *Quia etiam in levibus nihil poteſt ſtatuere, & definire Epiſcopus, ſine conſenſu Capituli, per tex. in cap. ſi quid, & in c. Epiſcopus nullius, 15. quæst. 7.* menos podrà proceder, por razon de delitos, que mereſcan pena tan grave, como es la deſcomunion.

130 Y la razon es, porque el Concilio los eximiò en todos los caſos, como ſe infiere de ſus palabras, ibi: *In omnibus autem caſibus*, que comprehende todos los caſos tan graves, como leves; y tambien porque conſiderò el Concilio al Obiſpo que podia proceder, *ex officio*, ibi: *Sed, & quoties ex officio*, y en eſte caſo de proceder el Obiſpo, *ex officio ſenſuit ſacra Congregatio Concilij, ſervandam eſſe formam, dicti cap. 6. in vna* Gradicen. *ſtatut. ſub die 17. Iunij 1580.* que trahe Seraphin. *ibidem nu. 2.* y tambien porque los Padres del Concilio, *voluerunt de medio tollere diſtinctionem gravium, & levium, quæ nihil aliud erat, quam ſeminarium diſcordiarum*, y aſsi no quiſieron que los Obiſpos procedieſſen ſolos cõtra los Capitulares, ni en caſos graves, ni leves, ni judicial, ni extrajudicial-

dicial-

dicialmente, ni procediendo como Iuez á peticion de parte, ni *ex officio*, ſino que anulò todos los procedimientos, y actitados que hiziere contra Capitulares ſin adjuntos.

131 Ni puede valerſe el Señor Obiſpo, de que en eſte caſo pudo obrar ſin adjuntos, y conjudices, porque delinquió todo el Cabildo en la inobediencia, y repugnancia al precepto que hizo al Maeſtro de Ceremonias, *& quando totum Capitulum delinquit, facultas procedendi contra Capitulares, pertinet ad Epiſcopum etiam ſine adiunctis*, ſegun la doctrina de Barboſa, *in dictum, cap. 6. num. 21.*

132 La dicha doctrina no es aplicable al caſo preſente, por dos razones; la primera porque no intervinieron en la dicha reſolucion Capitular, que pretende el Señor Obiſpo que fue delito, y exceſſo de inobediencia, todos los Capitulares, pues faltaron, y no aſsiſtieron, ni hã aſsiſtido en las tocantes à eſte negocio, el Iluſtriſsimo Señor Doctor D. Ramon Sureda Obiſpo de Oropi, y Canonigo de eſta Santa Igleſia, ni el Doctor Pedro Amangual Canonigo, *& ſi ſit, vel vnus in Capitulo, qui non deliquerit, iſte procedet ſimul cum Epiſcopo, quia ius Collegij conſervatur in vno, l. ſicut municipij, ff. quod quiſque iuris, cap. ſi forte, diſt. 63.* Hoſtienſis, *in* §. *exceſſus, & plures alij quos refert, & ſequitur.* Seraphin. *deciſ. 150. num. 4.* Seravia, *de adiunctis, quæſt. 6. num. 8.* Barboſa, *in dict. cap. num. 21.*

133 La ſegunda, porque aunque delinquieſſe todo el Cabildo, y Capitulares, ſin que faltaſſe vno, no pudo el Señor Obiſpo proceder ſolo, por el interes que tiene en eſta cauſa, *& nemo iudex in cauſa propria, l. qui iuriſdictioni, ff. de iuriſdict. omni. iudic.* Innocentius, *in cap. irrefragabilis, num. 1.* Cardinalis, *num. 4. de officio ordina. can. 1. 4. quæſt. 4. l. ſi quis in tantum, C. vnde vi, & C. nequis in ſua cauſa, in rubro, & nigro.* Seraphin. *deciſ. 1050.* y en eſte caſo, la juriſdiccion ſe debuelve *ad ſuperiorem*, como dize el dicho Seraphino, y lo refiere decidido Marzilla *lib. 4. declarat. concil. tom. 7. cap. 20. num. 565. & idem tenet* Armendar. *in addit. ad recopil. leg. Navar. lib. 1. tit. 18. l. 3. de Epiſcopis, n. 90.* Seravia, *de adiunctis, quæſt. 6. num. 5.* Barboſ. *in dicto cap. num. 22.* y lo trahe decidido Barboſ. *in collect. deciſ. verb. capitulum.*

134 De lo qual infieren los Doctores con Saravia, *dicta quæſt. 66. nu. 5.* que en el caſo, de delinquir todo el Cabildo, para poder proceder contra los Capitulares ſin adjuntos el Obiſpo, ſe requiere, *quod*

Epiſ-

Episcopus non habeat interesse, quia tunc causa propria videtur, & satis est suspectus, ex quo commodum, vel incommodum ad eum pertinet, cap. Biduū ibi: *Et palam est eam propriam esse causam cuius emolumentum, vel damnū ad aliquem suo nomine pertinet, 2. quæst. 6. nec Prælatus potest esse iudex in causa Ecclesiæ suæ, si commodum sit ei applicandum, vt tenet* Fagna. *in 2. parte 1. Decretal. cap. Nosti, n. 18. de elect.* y como en esta causa, trata su Illustrissima de añadir realces al tratamiento, y veneracion à su Dignidad, y persona, no se puede dificultar el interes que tiene en ella, que le haze sospechoso para poder proceder como Iuez, como advertiò Arauxo, *tract. 2. de statu. Ecclesiastico, dub. 1. §. 6.* ibi: *Circa quam, adverte, merito adimi facultatem Episcopo contra Capitulares, in nostro casu quando delictū totius Capituli aliquo modo cedit cōtra personā Episcopi, & devolui ad viciniorem; eo quod, sicut peccante toto Capitulo iniquum esset, Iudices ex eodem Capitulo eligere pro eadem causa: Ita peccante Capitulo contra Episcopum, iniquum esset Episcopum animadvertendi pro tali delicto retinere facultatem. In primo enim casu Iudicis, & reis & in secundo actoris, & Iudicis munia eadem persona subiret: quæ duo pari formiter naturale ius abhorret.* Y assi pretendiendo el Señor Obispo, que fue menosprecio à sus preceptos, y grande excesso la resolucion Capitular, no pudo proceder solo en esta causa, sino tratarla ante Iuez superior competente.

135 Y aun en caso en que el Obispo puede proceder por si solo contra los que no son exemptos de su jurisdiccion, dizen los Doctores que es mejor que la delegue el Prelado, *vt innuit textus in cap. cum persona, §. si autem*, ibi: *Vel delegatis ab eis viris prudentibus, de privil. lib. 6. cap. si quis, de foro compet. l. prætor, ff. de iuridic. omn. iudic. & notat* Glosa *in dicto §. si autem, in verbo, ordinarijs, & in cap. cum venissent, de iudic. quæ ibi à scribentibus communiter approbatur. Quinimo si vellet per se ipsum cognoscere causam Ecclesiæ, vel iniuriam tangentem principaliter Dignitatem suam, quia in consequentia tangit eum, posset recusari vt suspectus; Ita notabiliter concludit Cynus, post Petrum de Bellapor., in l. vn. C. ne quis in sua causa, & loquitur Cynus, quando iniuria principaliter tangit Dignitatem. Et ita tenet* Fagnanus, *in dict. cap. Nosti, de elect. num. 11.* Y assi no aviēdo el Cabildo querido admitir por Iuez de esta causa al Prelado, alegādo que no tenia jurisdiccion para tratarla, no devia proceder en ella, sino remitirla á Iuez competente.

136 Y mas quando tiene declarado la Sagrada Congregacion, *in*

in Oriolen. 5. Aprilis 1631. quod si Episcopus velit contra adjunctos iurisdictionem suam perturbantes procedere, debet adhibere in dicto iudicio alios coniudices à capitulo eligendos, vt refert, Selec. *in select. Canon. cap. 31. num. 3. &* Barbosa, *in dicto cap. 6. concil. num. 12.* Con que aun en el caso, en que los Capitulares turbassen la jurisdiccion ordinaria del Prelado, en que puede el Prelado proceder *extra iudicialiter ad defensionem iurium,* no puede contra los Capitulares sin adjuntos.

137 Y serà la razon, porque la jurisdiccion que tiene el Cabildo por medio de sus adjuntos, es simultanea, *vt tenet* Scaccia, *de iudicijs cap. 66. lib. 1. num. 4. Quam simul Episcopus, & adiuncti ministrant.* Saravia, *de adiunctis, quæst. 4. num. 2. & sic adiuncti dicũtur coniudices, vt declaravit Cõgreg. Cardin. in vna Illerden. corã Dño Iusto, die 3. Novembris 1602. Cuius copia est, par. 1. resent. decis. 57. & 168. vt tenet dictus* Saravia, *q. 3. num. 9.* Y assi son iguales en jurisdiccion; pues ni el Obispo solo, puede proceder sin los adjuntos nombrados por el Cabildo; ni los adjuntos por si solos, y en este caso no puede el vno Con-Iuez proceder contra el otro, que le turba su jurisdiccion, como en el caso en que vno de los condelegados turba la jurisdiccion del otro, y no puede proceder contra el que le turba, *vt tenet* Menoch. *de arbitrarijs Iudicũ casu 438. num. 8.*

§. XVI.

NI PVDO PROCEDER EL SEÑOR OBISPO COMO DELEGAdo, y Executor del Ceremonial Romano.

138 MVy ordinario es, concederse à los Obispos en el derecho, Concilios, y constituciones Pontificias, *vt procedant tanquã Sedis Apostolicæ delegati,* la dificultad consiste, en si la jurisdiccion que compete à los Obispos, en virtud de dicha clausula sea delegada, ò ordinaria. Vnos dizen, que es ordinaria, *quia quoties delegatio fit ab ipsa, lege potius ordinaria quam delegata censetur, ex l. & quia, ff. de iurisdictione omnium Iudic. & notavit,* Glosa, *in cap. irrefragabilis, §. cæterum, de offi. ordinarij;* otros dizen que esta jurisdiccion es delegada con limitacion, que se les conceda la jurisdiccion, *per illa verba, authoritate Apostolica, tanquam Apostolicæ Sedis delegatus, vel etiam authoritate nostra;* Porque entonces pueden los Obispos proceder como delegados, *etiam si concessio*

fiat

fiat circa illa, ad quæ alias Episcopus iurisdictionem habebat, vt tenet Barbos. *in suo Pastoral. alleg. 92. num. 11.* pero si en la ley, ó constitucion solamente se le concede al Obispo, alguna jurisdiccion, *simpliciter tamen, & nulla adiecta clausula, tunc, si non personæ, sed muneri, seu Dignitati perpetuo datur, licet specialiter detur, ordinaria dicitur, competens iure speciali ordinario, iuxta doctrinam* Glosę, *1. cap. vlt. de off. ordinar. quam cum infinitis à se relatis sequitur* Sanchez, *de matri. lib. 2. disp. 40. n. 14. & lib. 8. disp. 2. num. 10. & sequent.* Barbos. *dicta alleg. 92. nu. 16.*

139 En las constituciones en que se manda observar el Ceremonial de los Obispos, no ay clausula de comission particular á los Obispos, paraque por autoridad Apostolica, ni como delegados, se les cometa su execucion; ni aun se les dà especial jurisdiccion para ello: Con que con evidencia se infiere, que los Obispos no tienen por dichas constituciones, ni jurisdiccion Apostolica delegada, ni especial comission, para la execucion del dicho Ceremonial.

140 El Señor Obispo, en las letras de su precepto, dize que exerce el oficio de delegado de su Santidad, y hasta aora, aunque requirido, no ha hecho constar, ni enseñado esta delegacion, *& iudici delegato asserenti, se habere mandatum delegationis non creditur, nisi eo præsentato, cap. cum in iure. 31. de off. & potest. iudic. deleg.* Mascard. *de probat. concl. 949. num. 18. & conclu. 1845. num. 7.* Aloys. Ricc. *in collect. decis. par. 3. collect. 532.* Perez, *lib. 2.* Glosa, *1. tit. 1. lib. 8. ordinationum.* Sanchez *de matri. lib. 8. disp. 17. num. 17. etiam, si sit vir excelsus, atque illustris.* Tiraquel. *de nobil. cap. 9. num. 36.* Menoch. *de arbitr. lib. 1. quæst. 76. n. 8. & lib. 2. casu 112. num. 8.* Decius, *cons. 18. num. 157. vol. 1.* Alexander Raud. *resp. 21. num. 135. vol. 1.* Bernard. Grevæ, *ad pract. Cam. Imper. lib. 1. conclu. 148. consid. 3. num. 9.* Menoch. *cons. 100. num. 77. cum seq.* Henriquez, *in summa, lib. 10. cap. 28. num. 2.* Azor. *instit. moral. par. 2. lib. 4. cap. 3. quæst. 9. & lib. 5. cap. 27. quæst. 8.* Barbos. *in collect. in cap. cum in iure, de offi. & potest. iudi. deleg.* Salgado, *de retent. Bull. 2. par. cap. 30. §. 4. num. 11.* Fagnano, *in dicto cap. cum in iure num. 1.* Rubeo, *decis. 91. num. 8. divers.* Rota, *divers. decis. 1. par. 1. in recent.*

141 Y esto procede, aun en las personas de gran Dignidad, como en los Cardenales; *Nam Cardinali dicenti esse legatum, non debetur integra Fides, nisi litteras ostendat, vt tenet idem* Barbosa, *loco citat. num. 2.* ni obsta, que qualquier se ha de presumir bueno, *cap. vnic. de scrutin.*

cap.

cap. fin. de præsump. y aſsi parece, ſe deve dar credito à la perſona de autoridad, que dize que es delegado ſu Santidad, pues no ſe ha de preſumir, que lo diga ſin ſerlo; porque à eſto, reſponde Hoſtien. *in dicto cap. cum in iure, quod licet quilibet præſumatur bonus, non tamen quilibet præſumitur Iudex. Ratio eſt, quia ex Baptiſmo non conſequitur quis iudicaturam, ſed virtutes tantum, & de malo, fit bonus, cap. maiores, §. illud vero, de Baptiſmo. Clem. vn. in §. ad hoc, de ſumma. Trinit. & Fide Cathol. & ſic, quod ſemel verum, ſemper verum, niſi contrarium probetur, l. ſive poſsidetis, C. de probat. at vero, qualitas iudicaturæ, cum ſit accidentalis, & non proveniat à natura, vel à Baptiſmo non præſumitur, niſi probetur vt in cap. ſi forte, & de elect. in 6.*

142 Mas, reſponde Fagnano, *in dicto cap. cum in iure, num. 6.* que aquella regla, *quilibet præſumitur bonus,* padece muchas falencias; y de ellas refiere Sinco Felino, *in dicto cap. n. 1.* y entre ellas, la principal es: *Niſi agatur de præiudicio alterius; tunc enim non ſufficit præſumptio, ſed fieri debet plena probatio, cap. cum à nobis, de teſtibus, & notatur, in cap. ſicut, in* Gloſa, *in verſic. Litteras noſtras, de ſenten. excom. & pro hac fallentia adducitur* Sanctus Thomas, *in 2. 2. quæſt. 20. art. 3. in fine, dicens: Vbi imminet periculum alterius, non eſt de quolibet præſumendum bonum, ſed adhibenda eſt cauthela, vt non de facili vnicuique credatur. Allegat illud Ioan. Apoſtol. Epiſt. 1. cap. 4. nolite credere omni ſpiritui. Et dicit* Gloſa, *in cap. ſi quis propter a, in ver. videri, 50. diſt. non eſt ſemper credendum bono viro, vbi agitur de periculo tertij.*

143 Por lo que deve el delegado en ſu citacion, ó monitorio remitir copia del tenor de ſu comiſsion, ó delegacion, *vt tenet* Maranta, *de ordine iudi. par. 4. diſp. 5. nu. 61. verſic. 38. differunt.* Minſin. *cent. 3. obſ. 1.* Aloyſius Riccius, *collect. 532. verſic. infertur 3.* Azin. *in praxi flor. §. 5. cap. 2. num. 3.* Decius, *in tract. crimin. lib. 4. cap. 28. num. 12.* Menoch. *conſ. 798. n. 6. & de præſ. lib. 2. preſ. 15. n. 2.* Lancellot. *de attent. cap. 4. in præfat. num. 166. par. 2.* Raud. *conſ. 13. num. 13. volum. 1.* Camil. Borel. *conſ. 68. num. 5.* Barboſa, *in l. ſiquis ex aliena, num. 9. ff. de iudic.* Molina, *de iuſtitia, & iure tom. 6. tract. 5. diſp. 25. num. 1.*

144 Y el citado, ó monido por el Iuez delegado, ſi la monicion no encierra el tenor de la delegacion, no eſtà obligado à obedecer, *vt tenent Doctores, quos citat* Salgado, *de retent. Bulla. 2. par. cap. 30. §. 4. num. 29. & excommunicatio lata à delegato, qui copiam ſuę delegationis*

peten-

petenti non dedit est nulla Navar. *conf.* 9. *de sent. excom.* Sayrus, *in floribus decis. sub eodem tit. decis.* 10. *& citatio delegati, in qua non fuit insertum originale rescriptum, non est potens ad declarandum illum, qui in Canonem excommunicationis inciderit.* Barbosa, *in collect. cap. cum in iure, num.* 5. *quia probatio asserentis se delegatum à Principe, aliter fieri non potest; quam per litteras delegationis, vt est tex. in l. vn.* ibi: *Nisi quod scriptis probaverit: Et infra,* ibi: *Sed sacras nostras litteras esse querendas. C. de mandat. Prin. quem textũ, sic sũmat* Baldus, *mandatũ Principis nõ potest probari, nisi per scripturã. Est etiã tex. in l. prohibitũ, C. de iure Fisci, lib.* 10. *& in cap.* 1. *de Fide instrum. & in extravag. iniunctæ, post prin. de elect.* ibi: *Asserenti, nãq; cũ mandatis Principis se venisse, credendum non est, nisi hoc scriptis probaverit. Cum multis concordantibus cumulatis ab* Angelo de Perus. *conf.* 182. Butrio, *in cap. venerabilis, sub num.* 10. *de censib. & alij quos citat* Fagnano, *in dicto cap. cum in iure, num.* 8.

145 De donde infiere el dicho Fagnano, *ibidem num.* 16. que no deve obedecerse al precepto, que despacha el delegado sin insercion de su poder, *quia censetur emanasse tanquam à privato*, y este defecto es patente, y manifiesto, *cui non potest responderi, vt tenet* Angelus Aret. *conf.* 6. *in casu, num.* 17. *&* Glosa, *in cap. si Episcopus, in ver. convocari, circa medium* 3. *quæst.* 2. ò por lo menos quando la parte pide copia al Iuez de su delegacion, la deve enseñar, alias todo lo que se haze como delegado, *est ipso iure nullo, vt dicit* Innocent. *in cap. cum in iure, num.* 1. *in ver. de mandato. Unde secundum eum, si delegatus in ordinarium parere volentem, proferret sententiam excommunicationis, sententia, non teneret, ex defectu iurisdictionis.*

146 Y esta obligacion de enseñar la comission, y jurisdiccion, no solamente procede en el Iuez delegado, sino que tambien en el executor, y subexecutor la tienen de enseñar su poder; *& si non constat de eius facultate, non potest procedere, & ei impune non paretur.* Rota, *decis.* 15. *de dol, & contum. in novis. quam sequitur* Felinus, *in dicto cap. cum in iure,* Feder. de Senis, *conf.* 251. *per totum, & irrita est executio facta non ostensa delegatione.* Roman. *conf.* 336. *num.* 4. Fagnan. *in dicto cap. num.* 41.

147 Y si pretende el Señor Obispo, que tiene la comission de executar el Ceremonial de los Obispos, por la mesma constitucion de Clemente VIII. en que manda, que todas las personas tengan obligacion de observar los Ritus, y ceremonias, y manda que se observe *in*

univer-

vniversali Ecclesia ab omnibus, & singulis personis ad quas spectat, & in futurum spectabit; pero de esta clausula no se infiere, que se cometa su execucion à los Obispos; sino à los à quien toca el regimen, y govierno de las Iglesias, que como se ha dicho num. 94. pertenece al Cabildo, y assi tambien la execucion del Ceremonial; ni la tiene por la declaracion de la Sagrada Congregacion de Ritus, *in Angren. 15. Decembris 1632.* que refiere Barbosa, *in collect.* ibi: *Episcopus tenetur, omnino observari facere in Cathedrali, & in al js Ecclesiis suæ Diœcesis dispositionem Ceremonialis Episcoporum*, porque à demas que dicha declaracion no es cierta, ni general para todas las Iglesias, aunque por ellas se cometiesse al Obispo la execucion del Ceremonial, que siempre se niega, no seria privative al Obispo, sino juntamente al Obispo, y Cabildo, *propter magnam cõmunicationem, quam habet Episcopus cum Capitulo, qui insimul faciunt vnum corpus, vt dicit* Calderin. *cons. 22. de preben.* Puteus, *decis. 88. lib. 3. in novissim.* Simon, *de reserv. q. 7. & sic, quæ fieri mandantur per Papam soli Episcopo, non excludunt Capitulum, de iure habens consortium cum Episcopo in consummatione actus demandati, cap. 1. in fine, de hæret. in 6.* ibi: Glosa, *in verb. solus, quam sequuntur ibid.* Menoch. *in prin.* Archidia. *in versic. reliquum.* Franch. *in fine, &* Gemin. *num. 3.* Rota, *in Calagurrit. iurisdict. coram Bubulo 17. Novembris 1579. Omnes moti ea ratione; quia non præsumitur Papam voluisse tollere ius tertij.* Rubeo *decis. 530. num. 43. tom. 3. in recent.*

148 Y assi, aunque la Sagrada Congregacion cometiesse à los Obispos por el dicho decreto, la execucion del Ceremonial en las Iglesias Catedrales; no se puede presumir que la quitasse à los Cabildos, que estàn en costumbre de ordenar, y dirigir todo lo tocante al regimen, y govierno de sus Iglesias: y es en tanto, que etiam que dixera la Sagrada Congregacion, que lo cometia al Obispo solo, no quedaria excluído el Cabildo de concorrer con el Obispo: *Nam etiam si Papa dicat solus Episcopus conferat, neque enim etiam in isto casu excluditur Capitulum in suo iure, quod habet cum Episcopo, cap. Episcopus, in verb. Clericorum, &* ibi: Gemin. *num. 3. decis. 24.* Baldus, *in l. 1. num. 4.* Iasson, *num. 7. C. de bon. possess. con. tab.* Angelus, *in l. 1. C. vbi, & apud quem,* Decius, *cons. 3. num. 7. versic. super est respondere.* Rubeus, *decis. 532. num. 20. tom. 3.*

149 Y es la razon de esto porque la diccion, *solus* no siempre excluye, *imò includit, quod est sibi conexum, vnde per hæc verba: Solus*

Episcopus non excluditur Capitulum, hinc videmus, quod licet Papa dicat solus Episcopus possit degradare, non tamen excludit Capitulum concurrens in degradatione, cap. 1. in fine, de hæret. in 6. vbi Glosa, *in verb. solus* Monach. *num. 1.* Archidiac. *num. 1.* Ioan. Andreas, *in princ.* Franchis, *in fine; & hoc videtur procedere in omni materia, vt per* Glosam, *in can. Episcopus sine Concilio Clericorum, dist. 27. vbi* Gemin. *num. 3. &* Alex. de Nau. *num. 4. qui dicunt, quod si adsit statutum, quod solus Episcopus cōfirmet, intelligitur Episcopus, & Capitulum.* Rubeus, *decis. 443. num. 41. tom. 1. novis.*

150 Con que mandandose al Obispo, y Cabildo la execucion del Ceremonial en lo tocante à la Iglesia Catedral, no puede el Obispo sin el Cabildo mandar su execucion; *quia cum ambo sint coniudices, & eorum iurisdictio sit æqualis respectu præmissorum ad vtrumque simul expectavit, vt tenet* Farin. *in Post, decis. 29. num. 2.* hablando de aquello que toca al Obispo, y Cabildo, y quando huviere discordancia entre los dos, no deve el vno obrar sin el otro, sino acudir al Superior. Bartho. *in l. si vni, num. 1. ff. de re iudic. vbi* Castren. *num. 6. vers. debent ergo omnes simul, &c. hoc idem tradunt Doctores, in l. ex quacumque, ff. si quis in ius vocat. non ierit, vbi* Angel. *nu. 7. vers. 8. fallit* Iecobin. de Santo Gregorio, *num. 7. vers. nonus est casus.*

§. XVII.

DASE SOLUCION A VN ARGUMENTO, QUE SE PUEDE *hazer en contrario.*

151 Dirà la parte contraria, que pueden los Obispos obligar à los Cabildos à la observancia del Ceremonial con censuras, y penas, segun vn decreto de la Sagrada Congregacion de Ritus, *in Portugalen. de anno 1630.* que refiere Barbosa en sus *collect. verbo Ceremoniale* ibi: *Ceremonialis ad observantiam potest Episcopus obligare Capitulum, sub censuris, & pœnis pecuniarijs, quacumque contraria possessione non obstante.*

152 Pero la solucion es facil por muchas razones; la primera, porque la mesma Sagrada Coogregaciō en 11. Agosto 1632. hizo otro decreto, que refiere el mesmo Barbosa, *verb. Congregatio pro Sacris Ritibus,* en que mandó, q̄ no se diesse credito à ninguna declaracion, decreto, ò de-

ó decision de la dicha Congregacion impressos, ó para imprimir, ibi: *Cum ad notitiam huius Sacræ Congregationis pervenerit, quam plures declarationes, decreta, seu decisiones, sub nomine eiusdem Sacræ Congregationis, absque illius authoritate impressas in libris, seu alijs operibus, circumferri, & allegari, multasque ex declarationibus, decretis, seu decisionibus, iuxta contingentiam casuum, illorumque qualitates, & circunstantias à se diversis tẽporibus factas, secundum ea quæ proponebantur fuisse alteratas, immutatas, diminutas, ac forsan alias, mentito Sacræ Congregationis nomine, confectas, nulloque propterea authentico sigillo munitas, illasque per Tribunalia, tam in Vrbe, quam per Orbem circumferri, & allegari: considerans eadem Sacra Rituum Congregatio, quantum detrimenti recipi possit si aliqua fides illis adhibeatur: ex speciali S. D. N. Vrbani Divina providentia Papæ VIII. iussu, mandat, & præcipit huiusmodi declarationibus decretis, seu decisionibus, tàm impressis, quàm imprimendis, ac etiam manuscriptis, nullam fidem in iudicio, vel extra esse adhibendam, sed tantum illis, quæ in authentica forma, solito sigillo, & subscriptione Eminentissimi Cardinalis præfecti, ac Secretarij eiusdem Congregationis pro tempore existentium munitæ fuerint.*

153 Y à las declaraciones que refiere el dicho Barbos. *in collect.* no se les puede dar credito, aun extrajudicialmẽte, *cũ ille liber prohibitus sit, quia offerebat plures huiusmodi declarationes, adulterinus vt ait* Pasqual. *de controv. inter Episcopos, & Regulares, par. 2. quæst. 7. num. 6. Sicut etiã adnotat. ad Concilij decreta. Sacra Congregatio, die 27. Aprilis 1621. de mandato Gregorij XV. decrevit, huiusmodi remissiones indici librorum prohibitorum esse adijciendas, pro vt fuerunt adiectæ, vt testatur* Fagnanus, *in 2. decret. cap. cum venissent, de iudicijs, num. 58.* y assi á la dicha declaracion que refiere Barbosa, no se le deve dar credito.

154 La segunda razon, porque la dicha declaracion, en caso q̃ fuera verdadera, no comprehende vniversalmente à todos los Obispos, ni puede entenderse de los Cabildos exemptos, qual es el de Mallorca, segun se ha provado à num. 116. porque en los Cabildos exemptos, no tiene jurisdicciõ el Obispo por si solo, ni puede sin adjuntos, de proceder con penas, y censuras, vt num. 119. Con que solamente podria entenderse el dicho decreto de los Cabildos, que no son exemptos de la jurisdiccion de los Obispos.

155 La tercera, porque aun en este caso, no se le daria facultad al S. Obispo de proceder como delegado, y executor Apostolico del Ce-

remo;

remonial, lo qual era necessario que se expressasse para poder executar como delegado Apostolico, segun lo dicho §. 16. y assi solamente el Obispo à quien se diesse este poder, y facultad, podia proceder por su jurisdiccion ordinaria, *iuris ordine servato*, y devia de admitir las apelaciones legitimas.

156 La quarta, porque solamente se daria facultad de proceder contra los Cabildos, no obstante *quacumque possessioni*; no empero contra los Cabildos, que tienẽ costumbre immemorial, que es el mejor titulo del mundo, y por ella se presume que tienen privilegio; que para proceder contra los Cabildos que tienen esta immemorial, era necessario que se expressasse con la clausula, *quacumque consuetudine, etiam immemoriali non obstante, vt num. 34.*

157 La quarta razon, es porque el Cabildo no recusa la observancia del Ceremonial, en la parte que no ay costumbre immemorial en contrario; y en este punto de las bendiciones del incienso, pretende que la disposicion del Ceremonial, no comprehende à esta Santa Iglesia, segun se ha provado à num. 45. y assi no tiene execucion el Ceremonial en esta parte, hasta seguida la declaracion de si queda, ò no comprehendida esta Iglesia en su disposicion, y esta declaracion no la puede hazer el Ilustrissimo Señor Obispo, sino que se deve acudir à la Santa Sede Apostolica, segun texto, *in cap. cum venissent, de iudicijs*, ibi: *Cum super privilegijs Sedis Apostolicæ causa versatur, nolumus de ipsis per alios iudicari*, y siempre que se ofrece reparo sobre la inteligencia de los Sagrados Canones, se deve acudir para la declaracion al Supremo Legislador, *quia ille solus habet ius interpretandi Canones, qui habet potestatem condendi eos, vt in c. 30. §. ex his omnibus, 11. quæst. 1. Et vnde ius procedit, interpretatio quoque procedere debet, cap. inter alia, 31. de senten. excommun. & in l. legis sacratissimæ, & l. fin. ff. de legibus.*

158 Verdad es, que ay quatro generos de interpretaciones de las leyes, segun refiere la Glosa, *in cap. 1. de postula. Præl. verbo, interpretatus.* Primeramente la interpreta el mesmo Legislador; y esta interpretacion es general, y tiene fuerça de ley, de la qual hablan los textos referidos. Segundo, la interpreta la costumbre, que es vna interpretacion no escrita, y obliga à su observancia, como la misma ley, *vt in l. minimè 23. ff. de legib.* ibi: *Minimè sunt mutanda, quæ interpretationem certam semper habuerunt, & in l. si de interpretatione, ff. de legib.* Tercero, la in-

la interpreta, el Iuez por su sentencia, *vt in l. non possunt, 12. ff. de leg.* ibi: *Non possunt omnes articuli sigillatim, aut legibus, aut Senatus Consultis comprehendi, sed cum in aliquo casu sententia eorum manifesta est, is qui iurisdictioni præest ad similia procedere, atque ita ius dicere debet*; esta interpretacion solamente tiene autoridad entre las partes, *& iura litigatorum, non egreditur, vt tenet* Innocentius, *in cap. cum Speciali, num. 4. in fine, de appellat.* Quarto, la interpretan las Glosas, y Doctores, y esta solamente es provable, y dotrinal, *vt in l. vnic. C. de profess. qui in vrbe Constantin. lib. 12.*

159 Dirá la parte contraria, que no pretende interpretar las leyes del Ceremonial, *generaliter, & aucthoritativè*, que esto reconoce que toca *privativè* à la Sagrada Congregacion de Ritus; sino que la pretende interpretar como Iuez, y paraque solamente tenga autoridad en esta Diocesis: pero à esto se responde, que aviendo la costumbre immemorial interpretado la disposicion del Ceremonial, declarando con tan antigua observancia consentida por tantos Prelados, que no tiene lugar, ni comprehende su disposicion à esta Iglesia, en quanto à dichas bendiciones, no la puede alterar el Prelado, como resulta por lo que se ha dicho, à num 69.

160 A mas que aqui se trata directamente, y principalmente sobre la inteligencia de la mesma ley del Ceremonial, y se ha de declarar, si lo que manda en orden â las bendiciones con las circunstancias que presupone de hazer el Obispo la Confession con el Preste, y estar junto al Altar su Silla, tiene lugar faltando estas circunstancias; y si cede en mayor culto de Dios nuestro Señor, observar las rubricas del Missal, y no interromper el Preste la Missa al tiempo que estas se hazen; ó faltar à las rubricas del Missal, parar en el sacrificio de la Missa, paraque haga las bendiciones el Prelado; *Et in hoc casu oportet ordinarios, & iudices omnino abstinere ab interpretatione, tàm in cognoscendo, quàm in pronuntiando, & Sedem Apostolicam consulere iuxta tradi. per Innocen. 3. in cap. per venerabilem, §. rationibus; qui filij sint legit. & ad idem sunt text. in l. fin. C. de legib.* ibi: *Et quare omnes ambiguitates Iudicũ, quas ex legibus oriri evenit, aures accipiunt nostras, si non à nobis interpretatio procedit, & in l. 2. collat. vlt. C. de veter. iur. enuc.* ibi: *Si quid vero ambiguum visum fuerit, hoc ad imperiale culmen per Iudices referat.* Con que quando se ofrece la duda sobre la inteligencia, y comprehension de

la ley, no la pueden declarar los Iuezes ordinarios, aun para que tenga fuerça en su territorio; pues los textos referidos de Iuezes ordinarios hablan, y en casos particulares, que no pueden interpretar la ley, *per modum, legis vniversalis, iuxta tex. in l. fin. ff. de iurisd. om. iud.* y sin embargo aun en los casos particulares, quando la dificultad es sobre la inteligencia de la comprehension de la ley, deven siempre los Iuezes acudir al Legislador, y en el interim abstenerse.

161 Y esta doctrina vniversal, tiene menor dificultad en el caso presente, en que se trata de alterar los Ritus, y ceremonias antiguas desta Santa Iglesia; porque para este efecto eligió la Santidad de Sixto V. vna Congregacion particular de Cardenales, *pro Sacris Ritibus, & Ceremonijs*, en su constitucion 74. *incipit Immensa*, 11. *Kalendas Februarij 1587. vbi* §. 1. *dicit* ibi: *Quinque itidem Cardinales deligimus, quibus hęc præcipuè cura incumbere debeat, vt veteres Ritus Sacri vbivis locorum in omnibus Vrbis, Orbisque Ecclesijs, etiam in capella nostra Pontificia, in Missis, Divinis Officijs, Sacramentorum administratione, cæterisque ad Divinum cultum pertinentibus, à quibusvis personis diligenter observentur, Ceremoniæ, si excoluerint, restituantur, si depravatæ fuerint reformentur, libros de Sacris Rittibus, & Ceremonijs, imprimis Pontificale, Rittuale, Ceremoniale, pro vt opus fuerint reforment, & emendent*; y el estilo que guarda la Sagrada Congregacion, quando se trata de reformar algun Ritu, ó Ceremonia se ha referido, §. 10.

162 Si los Obispos, y Iuezes ordinarios en los casos particulares que se tratan, y ofrecen en sus Obispados, pudiessen declarar las leyes del Ceremonial, elusoria seria la dicha Congregacion, y en vano, si solamente se acudiesse à ella para las declaraciones vniversales; porque no ay ninguno que consulte à la Sagrada Congregacion, paraque declare *per modum legis vniversalis*; sino para vsar de su declaracion, *in aliquo suo particulari casu, vel controversia tunc pendente*, y si estos casos particulares pudiessen decidir los Obispos, ninguno consultaria à la Sagrada Congregacion, y assi no avria necessidad de ella, *quod non est dicendum*.

163 Mas, de esto resultarian grandes escandolos, è inconvenientes; porque lo que vn Prelado haria; el otro lo quitaria; pues es natural al hombre la facilidad en discentir, los vnos del sentir de los otros; como dixo Vlpiano, *in l. item si vnus, §. principaliter, ff. de Arbitris* Y lo ense-

enseña la experiencia, en el caso presente, pues todos los Prelados que han governado esta Santa Iglesia, desde su fundacion han tenido por laudable costumbre, y proporcionada à su planta, el que haga dichas bendiciones el Preste, y no interrumpa, ni esté parado en la Missa, y el Señor Obispo presente, la halla abuso, y corruptela digna de forçoso, y violento remedio; y podria ser que otro successor suyo hallasse lo contrario, y assi serian todo novedades, que escandalizan; con que lo mas seguro es acudir à la Sagrada Congregacion, paraque por ley permanente, y firme establesca, y declare lo que mas sea en augmento del culto Divino, y servicio de Dios nuestro Señor.

164 Y si aun se replica, que no pretende su Illustrissima hazer ningun genero de declaracion sobre dichas ceremonias, sino solo poner en observancia, y execucion lo dispuesto en el Ceremonial, lo qual no està prohibido à los inferiores Prelados; pues pueden estos, y deven establecer la observancia del Sagrado Concilio de Trento, aunque no interpretar sus decretos, segun manda la Santidad de Pio IV. en su constitucion, *Benedictus Deus Datt. 7. Kalendas Februar. 1564.*

165 Pero à esto se responde, que dato que los Obispos pudiessen poner en execucion la observancia del dicho Ceremonial, seria por su Iurisdiccion ordinaria, no empero como delegados, y executores Apostolicos; y esto es evidente, porque Pio IV. en dicha constitucion en el §. *mandamus*, ordena à los Obispos, que guarden los decretos, y estatutos del Sagrado Concilio, y los hagan observar à sus subditos, *contradictores quoslibet, & contumaces per sententias, censuras, & pœnas Ecclesiasticas, etiam in ipsis Decretis contentas, appellatione postposita compecendo*, sin embargo, de lo qual quando proceden los Obispos à la execucion de los decretos, y estatutos del Sagrado Concilio, no proceden como delegados, y executores Apostolicos, sino en los casos en que especialmente se les concede la jurisdiccion delegada; y assi con menor fundamento podran los Obispos proceder á la execucion del Ceremonial, como delegados, y executores Apostolicos, quando no se les halla cometida esta execucion, ni se les hà delegado jurisdiccion Apostolica, ni especial comission para ello, y assi solo pueden usar de su jurisdiccion ordinaria, y deven de admitir las legitimas apelaciones, en los casos que es licito el apelar *ad Sanctissimum*, ni este poder es privativo, pues tambien à los Canonigos toca en su Iglesia el que se observen los Ritus del

del Ceremonial; y lo mesmo se ha de dezir de los Curas en sus Parroquias, y los Superiores Regulares en sus Iglesias, y Conventos, que á todos pertenece el observar, y hazer que se observe el dicho Ceremonial, en quanto no haya costumbre immemorial en contrario, sea su observancia proporcionada à su Iglesia, y no tenga dificultad la inteligencia de la ley del Ceremonial: que en estos casos assi el Señor Obispo, como los demas Prelados tendran obligacion de acudir para la declaracion à la Sagrada Congregacion, y en el interim abstenerse de innovar en lo que hallan ya introducido en sus Iglesias.

§. VIII.

PRUEVASE CON EVIDENCIA, QUE EL SEÑOR OBISPO no es Executor del Ceremonial.

166 PAra proceder vn Iuez como delegado, y executor, deve estar totalmente cierto del tenor de la comissiõ: El Sr. Obispo nunca estuvo cierto de tener comission de la Sede Apostolica para executar el Ceremonial; antes bien en 27. del mes de Setiembre 1685. acudiò à la Sagrada Congregacion, y mediante sus peticiones, pidiò facultad para executarle, segun la peticion, que es del tenor siguiente.

EMINENTISSIMOS, Y REVERENDISSIMOS SEñORES.

167 *Don Pedro de Alagon, antes Arçobispo de Oristañy en Cerdeña, y aora passado al Obispado de Mallorca, devoto Orador de vuestras Eminencias reverenmente les expone, que aviendo hallado en su Catedral muchos abusos contra el Ceremonial Romano, notò el dia de San Iuan particularmente el de no traher al Obispo el incienso para bendecir, quando assistia en el Coro con los Canonigos à los Divinos Oficios; y ordenò que en adelante se le traxera, como sucediò el dia de San Pedro, y despues de algunos dias los Canonigos se apelaron de el dicho decreto, y el Obispo declarò, que no se avia de atender à tal apelacion en lo suspensivo; Atentos los muchos decretos de esta Sagrada Congregacion, de que se deve poner en execucion, y adimplir todo lo que dispone el Ceremonial; aunque se alegue costumbre laudable, è immemorial en contrario. Porq̃ en tanto que esta se prueva, y sea admitida deve aquel executarse.*

Con

168 *Con todo esso el Cabildo, y Canonigos saliendo, aun de los terminos de la conveniencia se atrevieron en la fiesta de San Iayme, hazerle vna protesta en la cara, al tiempo que se le traia el incienso, y de ordenar al Celebrante, que èl lo bendixesse, el qual no aviendolo querido hazer, sino aviendo incensado con el incienso bendito del Obispo, tratan aora de castigarle; sobre de lo qual aviendo el mesmo Obispo hecho processo, y transmitido à la Curia para que sea hecha relacion à vuestras Eminencias, humilmente suplica se digne de deputarle vn Ponente, y vna Congregacion particular del cuerpo de la Vniversal de vuestras Eminencias, delante de la qual con mas brevedad, y facilidad se pueda discutir la sobredicha causa: y assi mesmo el remedio à los muchissimos otros desordenes, y abusos, que aquellos Canonigos cometen contra el Ceremonial, y en detrimento del devido obsequio à su Prelado, y en perjuizio de la autoridad Episcopal, que por todos los medios procuran abatir, y envilecer, como se verà en los Capitulos que se traheran à la Congregacion particular, quando serà destinadas y ordenar, que en tanto que en el negocio sobredicho, ò en otra qualquiera instancia que hiziere en el mismo Cabildo, y Canonigos sobre otra materia de esta Sagrada Congregation,* tocante à la persona, Dignidad, ò procedimientos del Obispo orador, *no se haga decreto, ó tome resolucion alguna, sin que sea citado, y oido Claudio Ottobani su agente, ò el Procurador, que el dicho nombrare que dè la gracia, &c.*

El decreto que dió la Sagrada Congregacion fue; *deputetur Congregatio particularis in qua interveniant Eminentissimi, & Reverendissimi Domini Cardinales, Nerlius, Cassanata, & Sacchetus.*

Y en 24. del mes de Noviembre presentó à la dicha Sagrada Congregacion otro memorial del tenor siguiente.

EMINENTISSIMOS, Y REVERENDISSIMOS SEÑORES.

169 *El Obispo de Mallorca devotissimo Orador expone reverenmente à las Eminencias vuestras, aver hallado en su Iglesia Catedral, que se avia introducido muchissimos abusos à cerca las Ceremonias Eclesiasticas, de donde nació, que paraq̃ estos se examinassen, obtuvo en 15. Setiembre passado la deputacion de vna Congregacion particular. Mas porque el examen de los dichos abusos por ser mas de ciento, traherà dilacion de tiempo considerable, y tanto mayor, porque los dichos Canonigos lo querràn dilatar todo lo possible, con pretexto de provar la costumbre. El Orador suplica à vuestras Eminencias,*

se dignen mandar, que en tanto de que la sobredicha Congregacion deputada sean discutidos los abusos sobredichos, le sea licito aun con la autoridad de esta Sagrada Congregacion de hazer observar en todo, y por todo el Ceremonial.

170 *Y se persuade que la dicha instancia es juridica, porque la Bula de Clemente VIII. quita qualquier costumbre contraria à la disposicion del Ceremonial, y preserva solo la immemorial, como muchas vezes ha declarado la Rota, y aun esta Sagrada Congregacion; mas en tanto que se hagan legitimamente las pruevas de la immemorial, que pretenden alegar los Canonigos, no deve retardarse la execucion del Ceremonial, como igualmente tienen decidido vuestras Eminencias; y à este efeto suplica tambien declarar, que no se deven atender las inhibiciones del Auditor de la Camara, ò de otro qualquier Iuez, del qual acostumbran valerse los Canonigos; para impedir la dicha execucion del Ceremonial, paraque en las materias concernientes à los Sagrados Ritus, solo vuestras Eminencias son Iuezes competentes con exclusion de otro qualquiere, y mayormente despues que la causa està introducida en este Sagrado Tribunal. Que todo, &c.*

El Decreto que diò fue.

Omnia ad Congregationem particularem.

171 Y si con tanta instancia, pide el Señor Obispo comission para executar el Ceremonial, cierto es que no la tiene. *Nemini enim datur id, quod habet; neque res mea potest denuo effici mea, iuxta vulgata axiomata. Vnde propterea fatuitas Sacri Concilij Triden. fuisset concedere Episcopis, seu ordinarijs hanc iurisdictionem iure delegato, ac nomine Sedis Apostolicæ exercendam, si eam iure proprio, & ordinario habuissent, vt in simili ponderat*, De Lucca, *de iurisdict. discursu 5. num. 6.* Con que si el Obispo presumia al tiempo que despachò dichos monitorios, tener jurisdiccion delegada, ò ordinaria para ello; no la devia pedir, ni se le devia dar la Sagrada Congregacion, *frustra enim præcibus impetratur, quod de iure cómuni competit, vt in l. 1. C. de thesau. lib. 10. & l. 1.* §. *Quod beneficium, ff. de municip. & notat* Glosa, *1. in c. 1. de rescrip.*

172 Con que es evidente, que no tiene el Señor Obispo jurisdiccion delegada Apostolica para executar el Ceremonial, y quitar las costumbres de la Iglesia, que le parecen abusos; y assi despachando los preceptos, como delegado, y executor, no lo siendo, fueron aquellos nulos, aun que alias pudiesse proceder por su jurisdiccion ordinaria, *vt tenet*

tenet Rota, *apud* Farin. *decis. 6. num. 8. par. 2. in posthu.* ibi: *Postremo neque, decretum citationis poterit sustineri vigore ordinariæ iurisdictionis, quia cum processerit tamquam delegatus, ad iurisdictionem delegatam se restrinxit: fecit enim actum tamquam iudex Apostolicus vigore litterarum, & ideo nulliter processit, ex prædictis.* Hostien. Immola, Abbas, *& alij in cap. cum ex officio, vbi* Felin. *num. 28. vers. 4. conclusio. de rescrip. Nam qui potest procedere ex potestate valida, & procedit ex potestate invalida, nihil facit.* Puteus, *decis. 382. num. 5. lib. 2.* Romanus, *cons. 343. num. 5.* Y assi todos los procedimientos que ha hecho el Señor Obispo, como Iuez delegado, y executor Apostolico, no lo siendo, son nulos, aunque para hazerlos tuviera jurisdicciõ ordinaria. *Sententia enim lata per ordinarium, qui per errorem iudicat vt delegatus, cum non sit, est nulla, vt per* Bernard. *regula 668.* Cosmas, *in prag. sanct. tit. de collat. §. reservationis. verbo, nulla fol. 192.* Caldas. Pereyra, *de empt. & vend. cap. 3. num. 13.* Barbosa, *in collect. c. ex litteris, 29. de offic. & potest. iud. deleg. num. 5. Quia actus non sustinetur propter illam qualitatem, quæ aderat, & tamen electa non est.* Barbosa, *in l. 1. ff. de iudicijs art. 1. num. 210.*

§. XIX.

Y AUNQUE FUERA EL SEÑOR OBISPO EXECUTOR, FUEran nulos dichos preceptos.

173 DOS diferencias ay de executores; los vnos son meros, y otros mixtos; el mero no tiene cognicion de causa, sino la mera execucion que se le comete, *vt tenet* Glosa, *in c. nobis 43. de appellat.* Ruginel. *de appellat. c. 2. num. 58. & 59.* Scaccia, *de appellat. quæst. 17. limit. 11. num. 2.* El mixto tiene la execucion, pero con conocimento de causa, pues se le dà sin aver esta precedido, ni averse examinado las excepciones que se pueden oponer *in iudicio executivo, vt tenet* Bartho. *in l. à Divo Pio, in princ. num. 6. ff. de re iudic.* Abbas, *in cap. de cætero, de re iudic. Et sic ille dicitur executor mixtus, qui citat, aliaque facit ex necessitate actus, iuxta doctrinam* Barbos. *in cap. novit, de appellat.* Vnos, y otros son delegados, *& vices gerunt mandantis, vt docet* Speculator, *tit. de iudi. deleg. & per eum* Palladorius, *lib. 2. rerum quotidia. 2. par. §. 3. sub. num. 1.* Surdus, *cons. 163. n. 12. tit. 2.* Salgad. *de regia protect. p. 4. cap. 3. n. 3.*

174 Nunca pudo el Señor Obispo proceder en el punto de las bendiciones del incienso, como mero executor, oponiendose por parte del Cabildo, que està en possession, las excepciones que se han referido en este papel, desde §. 2. hasta el 10. y como muchas de ellas cōsisten en hecho, por el qual era necessario la prueva: *Vt certa inde resultaret iuris decisio, vt in l. si ex plagis, §. in cliuo*, ibi: *Respondi in causa ius esse positum, vbi* Glosa, *verb. in causa, ff. ad legem aquiliam, l. iudices C. de iudic.* y aviendose alegado, que la dicha costumbre era immemorial, segun la certificatoria de los Ministros, y Clerigos de la dicha Iglesia, la qual *habet vim privilegij*; sin duda se avia de admitir su prueva, *cum retardatione, quamvis hæc probatio altiorem indaginem requirat, nam hæc exceptio immemorialis oritur ex ventre ipsarum litterarum, & constitutionis Clementis VIII. cum non sit derogata, vt in simili tenuit* Rota, *apud* Dianam, *post tom. 9. in Hispalensi decimarum 26. Iunij 1647. §. quia procedit*, y no resultando perjuizio à ninguno durable, y perpetuo del sobresceher la execucion de dicha constitucion en lo tocante à dichas bendiciones, no se les podia denegar à los Canonigos la prueva; *quia ad hoc sufficit levis fumus, vt tenuit* Rota, *in decis. quas citat* Burato, *decis. 122. num. 7.* y en este caso, *debet executor assumere partes iudicis, vt docet* Felinus, *in cap. fin. &* ibi *communiter Doctores*, Rota, *in novis. decis. 30. de rescrip. & decis. 292. in principio, par. 1. divers. & in Consentina Canonicatus 5. Iunij 1649. apud* Dianam, *tom. 10. in §. nullitas.*

175 Y es cierto, que estando el Cabildo en possession pacifica de hazer las dichas bendiciones, no se le pudo quitar esta possession sin examinar primero sus derechos, *vt tenet* Cardinalis, *cons. 75. in prin. vers. verum possessio.* Garcia, *de benefi. par. 6. cap. 2. num. 110.* Greg XV, *decis. 500. num. 5.* Ni esto puede dexar de hazer el mero executor; y haziendo lo contrario, todo contiene nulidad, como latamente prueva Navarro, *in cap. cum contingat, de rescrip. 3. causa nullitatis, per totum.*

176 Y mas quando las Bulas Apostolicas, que pretende executar el Señor Obispo, avriā en todo caso perdido lo executivo, por espacio de tantos años; *Litteræ enim Apostolicæ amittunt vim executivam, si per spatium triginta annorum executæ non fuerint, vt tenet* Rota, *post allegatos decis. 689. num. 5. par. 1. recent. & in* Barbastrensi, *decimarum 10. Novembris 1623. confirmata 19. Iunij 1624. apud* Ferentil. *ad decis. 296.* Burat. *nu. 12.* Ridolphin. *in praxi, par. 2. cap. 8. num. 80.* y assi para su execu-

cucion era necessaria cognicion de causa, *vt tenet* De Lucca, *de iurisd. discur. 2. num. 2.* ibi: *Adhuc dictum fuit responderi non posse, de executione, stante illarum antiquitate, ob stylum* Rotæ, *non demandandi executioni, litteras executoriales antiquas, nisi denuo cognito de earum iustitia.* Peña, *decis. 222. num. 4. & 735. num. 8. decis. 1. num. 6. par. 7. recent. & in* Cordu-ben. *decimarum 11. Decembris 1658.*

177 Con que, aunque huviera letras executoriales Apostolicas, en que se cometiesse al Señor Obispo la execucion del Ceremonial, siẽdo esto tan antiguo, sin averse executoriado, era precíso nuevo conocimiento de causa para sacar de possession al Cabildo; y en este caso el mero executor, para remover de la possession al que la tiene, *debet assumere partes Iudicis, quia tunc omnis executor est mixtus, vt tenet* Gregorius XV. *decis. 500.* Beltramin. *ad eundem decis. 413. sub num. 4. in princ. & debet assumere partes Iudicis procedendo Iudicialiter, & cognoscendo de exceptionibus, & super eis pronuntiando, vt tenet* Gonzales, *ad regul. 8.* Cancel. *glos. 9. in annot. num. 44.* Garcia, *de benef. par. 6. cap. 2. num. 110.* Valenzuela, *cons. 9. num. 2. tom. 1.* Amator Rodrigues, *de executione sententiæ cap. 2. num. 39.* Gregorius XV. *decis. 337. num. 37.* Macer. *var. lib. 1. resol. 58. num. 8.*

178 Y quando el mero executor no tiene jurisdiccion para sentenciar sobre las excepciones opuestas, deve remitir la causa al Superior; *Et interim in executione supersedere.* Menoch. *de arbitra. lib. 1. quæst. 38. num. 9. 11. & 12.* Flores de Mena, *variar. quæst. 4. num. 42. & quæst. 12. num. 17. & 18.* Marchesan. *de commis. in commis. appellat. ab execut. brevium, num. 132. pag. 328.* Scaccia, *de appel. quæst. 17. limit. 10. num. 38.* Cardin. Tuschus, *pract. conclus. litt. E. conclus. 500. num. 3. 4. & 9. & concl. 501. num. 1. & 2.* Barbosa, *lib. 3. vot. 92. num. 35.* Y esta doctrina no puede tener dificultad en el caso presente, en que pretende el Señor Obispo ser mero executor del Ceremonial, y no pudiendo conocer de las excepciones opuestas por parte del Cabildo, por ser materia tocante à Ritus, y Ceremonias, que privativamente tocan à la Sagrada Congregacion, como se ha dicho: Siguese con evidencia, que devia de remitir este negocio à la Sagrada Congregacion à quien toca; y no passar en el interim à la execucion, quando mayormente avia el Cabildo apelado del precepto que hizo al Maestro de Ceremonias, que devia admitir su Ilustrissima: *Quia non debet quis dimittere suam possessionem*

 ad

ad verbum executoris. Marcus Anto. *var. resol. lib.* 1. *resol.* 10. *nu.* 6. Garcia, *loc. cit. num.* 112. Gregor. XV. *decis.* 69. *num.* 7. *& decis.* 91. *nu.* 3. Rota, *decis.* 701. *num.* 2. *par.* 2. *recent.* Barbosa, *dict. voto* 97. *num.* 29.

179 Ni pudo el Señor Obispo, como mero executor, passar à la fulminacion de penas, y censuras contra los Canonigos; pues esta facultad no se le concede en la constitucion de Clemente, de la qual pretende valerse, *& delegatio de sui natura strictè, & ad verborum limites, intelligenda est, ita vt tantum censeatur concessum quantum in ipsa legitur, cap. cum P. & G. de offi. deleg. cap.* 1. *cap. dispendia, & cap. statutum, de rescrip. in* 6. Gregorius XV. *decis.* 34. *num.* 2. *&* 3. Rota, *decis.* 85. *num.* 1. *&* 4. *par.* 6. Recent. De Lucca, *de iuris discurs.* 49. *num.* 3. Y assi no pudo fulminar dichas censuras como executor, no teniendo esta facultad por su pretensa delegacion; y assi las censuras fulminadas fueron nulas, *vt tenet* Oldrad. *cons.* 81. *quod processus, num.* 7. ibi: *Et ideo sententia excommunicationis, etiam nominatim, in eum, qui est in possessione lata non tenuit, cum executores non habuerint in eum potestatem, nisi indebite contradiceret, ipse autem nolens possessionem sine cognitione dimittere, non indebitè contradixit, vt notat* Innocen. Ioan. Andreas, Caldas, & Archidiac. *de concess. preben. cap. quia in cunctis, in* 6. y prosigue Navarro, *in cap. cum contingat,* 3. *causa nullitatis, num.* 5. ibi: *Hæc Oldrad. quem audis dicere censuras, etiam nominatim, in possidentem latas non tenere.*

180 Ni puede dezirse, que el Señor Obispo, ya que no pudo fulminar las censuras como delegado, las fulminó por su jurisdiccion ordinaria para dar execucion à lo dispuesto en el Ceremonial; porque no pueden los Obispos por su jurisdiccion ordinaria expeller à los que posseen, aun defacto, y sin titulo, sin preceder cognicion de causa, como es disposicion expressa del texto, *in cap. licet Episcopus,* 28. *de Preben. & Dignit. in* 6. *Nam nemo potest privari possessione inauditus, vt resoluunt* Tiraquel. *in l. si vnquam, verb. revertatur, n.* 335. *&* 337. *C. de revocand. donat.* Caldas Pereyra, *de resolut. emphit. cap.* 17. *num.* 24. *& alij, quos citat* Barbosa, *in collect. in dicto cap. num.* 4. y se ha dicho en el §. 10. y vsando de esta potestad ordinaria, no pudo proceder contra los Canonigos sin adjuntos, y conjudices, segun se ha provado §. 15. ni en lo tocante à las Ceremonias de la Iglesia, pudo obrar sin el consentimiento del Cabildo, como se ha provado à num. 94. y assi faltandole al Señor Obispo la jurisdiccion ordinaria, y delegada, procede, y ha procedi-

cedido en esta causa sin jurisdiccion: con que por falta della fueron nulos dichos preceptos.

§. XX.

SEGVNDA NVLIDAD, POR SER EL SEÑOR OBISPO PARTE formal en la causa.

181 LA Santidad del Pontifice Fabiano, en la Epistola 2. que escrivió á los Obispos Orientales les dixo: *Nullus vnquam præsumat accusator esse simul, & iudex, vt in can. 1. quæst. 4.* y assi aviendo el Obispo Ianuario descomulgado à Isidoro por cierta injuria que le avia hecho, segun se refiere en el Canon 27. *inter querelas, 23. quæst. 4.* fue el Obispo reprehendido; ibi: *Quod si ita est, nihil te ostendis de cælestibus cogitare, sed terrenam conversationem habere significas, dum pro vindicta propriæ injuriæ [quod sacris regulis prohibetur,] maledictionem anathematis invexisti. Vnde de cætero circunspectus, atque solicitus, & talia cuiquam pro defensione propriæ injuriæ tuæ inferre denuo non præsumas; nam si tale aliquid feceris, in te scias postea vendicandum,* procediò mal este Obispo, y fue digno de reprehension; porque avia descomulgado dicho Isidoro por propria injuria, y dà la razon la Glosa, *in verbo conquestus,* ibi: *Nec enim potest esse iudex in causa sua;* que esto es vna prohibicion general, y assi, *omnia gesta per iudicem in causa propria sunt nulla, & invalida in rubro, & nigro, C. ne quis in causa propria.*

182 Que en este caso se trate de interes, y causa propria del Señor Obispo, es evidente por lo que se ha dicho, y provado num. 134. y consta por el memorial que su Ilustrissima presentó à la Sagrada Congregacion, en que representò, que esta funcion era en detrimento del devido obsequio à su Prelado; y en el auto de ajuste que se ha referido num. 13. se hizo parte comprometiendo en su Real Magestad [Dios le guarde,] y assi por todas partes se ha de considerar esta causa por propria, *& non est iuri consonum vt Episcopus petat aliquid tamquam pars, & excommunicet renuentem, quandoquidem, aut excommunicat vt pars, & tamquam privatus, & non tenet sententia; quia vt privatus excommunicare non potest, nec enim ius fulminandi censuras competit non Prælato, cap. nova, de pœnit. & remiss. & cap. quæsivit, de his, quæ fiunt à maiori par. capi.*

aut

aut excommunicat, tamquam iudex; & non poteſt, quia nemo iudex in cauſa propria; nam qui habet poteſtatem ferendi cenſuras, non poteſt ea facultate vti in cauſa propria, vt tenent Fagnan. *in 2. par. 3. lib. decret. cap.* Procurationes, *de cenſibus, num. 49.* Iulius Caponius, *tom. 1. diſcep. 62. num. 25. &* Diana, *par. 5. tract. 9. reſol. 52.* y es eſto en tanto, que aun en las cauſas de ſu Menſa, y de ſu Igleſia por el vtil que puede reſultar al Prelado, no deve ſer Iuez como ſe ha dicho, num. 135. y *quidquid ſit de iure, praxis ſervat, quod etiam in prima inſtantia, quoties agitur contra ipſam Menſam Epiſcopalem cauſæ introducuntur, & agitantur in Curia; multo magis vbi agitur de eius proprio, & privato intereſſe in quo etiam non recuſatus, abſque dubio non poteſt eſſe iudex, vt tenet* De Lucca, *in ſuo thea. verit. tit. de iuriſdict. diſcurſ. 80. num. 2.* Y aſsi fueron declaradas nulas vnas cenſuras que vn Obiſpo avia fulminado en vnas cauſas de ſu Menſa, *ex defectu. iuriſdictionis, per* Rotam, *in Crotonen. cenſur. coram Eminen. Carpineo, die 4. Martij 1667. par. 15. recent. & refert.* Michael Iuſtinianus, *in addit. ad comment. 90. par. 1.* Novar. y con mas razon, es eſte caſo, *vbi controver. eſt inter Epiſcopum, & Capitulum, ſuper prærogativis, ſeu contraventione in contemptum ipſius*, que es el proprio caſo en que dizen los Doctores, que el Prelado es del todo incompetente, de tal manera que ſon nulos todos ſus procedimientos, *vt tenet dictus* De Lucca, *ibidem diſcurſ. 47. num. 10.* Surdus, *deciſ. 50. num. 11. vol. 1.* Valenzuela, *conſ. 184. num. 73.*

183 Ni obſta à lo dicho, la diſpoſicion del texto, *in cap. dilecto, 6. de ſenten. excommu. in 6.* En que el Pontifice Innocencio IV. permite à los Obiſpos la defenſa de ſus derechos, y que puedan fulminar cenſuras contra los que pretenden turbarles, faltando otro medio de defenſa; porque del miſmo texto ſe colige, que eſto lo puede hazer ſolamente, *vim vi repellendo*, ibi: *Cum omnes leges, omniaque iura vim vi repellere, cunctiſque ſeſe defendere permittant;* que entonces, quando ſe les pretende quitar à los Obiſpos los derechos que poſſeen, pueden fulminar cenſuras, *non per modum iudicij, ſed per modum defenſionis contra violentem invaſorem;* que entonces no ſe requiere cognicion de cauſa; pero ha de ſer manifieſto ſu derecho, *ita vt negari non valeat, neque examinari oporteat,* porque entonces el Obiſpo no trata de adquirir, ſino de defender lo que poſſee, y aſsi lo puede defender con ſu eſpada, que es la deſcomunion, *vt in cap. viſsis 16. quæſt. 2. cap. corripiatur, 24. q. 3.*

Con

Concil. Triden. cap. 3. in prin. seß. 25.de reform. Y quando procede como parte, para defensa de sus derechos, ò de la Iglesia, contra los que le molestan, y perturban, no tiene obligacion de admitir las apelaciones, *quia si appellatio admiteretur Ecclesia remaneret interim expoliata, vt tenet* Belleto. *de discepti. Clerical. par. 1. §. 4. num. 29. & 30.* y assi aunque pueda el Obispo descomulgar, como parte à los que resisten su visita, esto es, *quando est in possessione illos visitandi. Sed si illi sunt in possessione, quod non visitentur, minimè potest excommunicare, vt bene probat* Riccius, *decis. 241. par. 2. per tot.* Con que no fulminando en este caso el Señor Obispo las censuras, para defensa de la immunidad de la Iglesia, q̃ se le pretenda perturbar, ni para repeler á los invassores, que quieren quitar, y despojar á la Iglesia, y al Prelado de lo que possee, cierto es, que no puede fulminar censuras como parte, ni proceder en esta causa como Iuez, siendo su Ilustrissima parte formal en ella.

§. XXI.

TERCERA NVLIDAD, PORQVE NO AVIA MATERIA BASTANTE *para fulminar censuras.*

184 EN el texto, *in cap. sacro 48. de sentent. excom.* se encarga mucho à los Obispos, que no sean faciles en fulminar censuras, ni vsen de este remedio sin manifiesta, y racional causa, ibi: *Caveat etiam diligẽter, ne ad excommunicationem cuiusquam absque manifesta, & rationabili causa procedat;* es grande arma la descomunion, y es menester mucha destreza para jugarla, y assi encarga el Sagrado Concilio de Trento, *cap. 3. seß. 25. de reformat.* que no se valga de ella el Prelado sin mucha necessidad, ibi: *Quamvis excommunicationis gladius nervus sit Ecclesiasticæ disciplinæ, & ad continendos in officio populos valde salutaris, sobrie tamen magnaque circunspectione exercendus est, cum experientia docet si temerè, aut levibus ex rebus incusiatur magis contempni, quam formidari, & pernitiem potius parere, quam salutem,* y assi dizen los Doctores que nunca las cosas leves se han de mandar con la pena grave de descomunion, *quæ necessarió gravem culpam requirit, alioquin iniqua est, & omnino temeraria illa præceptio, neque timenda tunc est excommunicatio, quia re ipsa nulla erit, vt tenet* Giballin. *in suis disquisit. Canon. disquisit. 2. quæst. 2. consectario 1.*

num.

num. 6. Avila, *2. par. cap. 5. disput. 1. dubit. 3.* Medina, *1. 2. quæst. 96. num. 4. post regul. 5. & alij passim.*

185 Fulminó el Señor Obispo las censuras à los Canonigos, porque borrassen la resolucion Capitular, que para defensa de su possession, y derechos aviã acordado en 25. de Iulio, y paraque obedeciessen al precepto en que mandava al Maestro de Ceremonias, le traxera el incensario; en ninguna destas cosas delinquió el Cabildo, para lo qual se ha de advertir.

186 Que el Cabildo de Mallorca està en possession immemorial de disponer, y ordenar todo lo tocante à las Ceremonias de su Iglesia, ordenar las procesiones, rogativas, fiestas, y todo lo demás, tocãte à las dichas Ceremonias, ajustandose siempre à las Rubricas, Breves, y Constituciones Apostolicas; y sobre ello haze estatutos, y ordinaciones, imponiendo penas, y mulctas à los transgressores, como consta por los libros de los estatutos, y resoluciones Capitulares del Archivo, y en vna certificaciõ autentica, sacada de dichos libros, desde 14. Março 1551. hasta 28. Abril 1651. y en esta cẽturia ay mas de mil resoluciones tocantes à lo sobredicho, de tal manera, que en 3. de Março 1651. por los muchos negocios que se ofrecian en las Congregaciones ordinarias del Cabildo; resolviò que los negocios se repartiessen de manera, que los concernientes al Ritu, y Ceremonias Eclesiasticas, se tratassen en la primera Congregacion: en la segunda lo tocante à la Mensa administracion de hazienda, sacristia, y fabrica de la Iglesia; la tercera, para la distribucion de las limosnas, que reparte el Cabildo; y la quarta, para los negocios de los Aniversarios, y assi lo executa; y trata el Cabildo, cuyas resoluciones, y estatutos participa al Señor Obispo el Vicario Capitular, que en su nombre preside en el Cabildo, y assi tiene jurisdiccion para ello.

187 A demas de lo que se ha dicho num. 94. es cierto que, *de iure communi, potestas ferendi leges super rebus, & negotijs ad Ecclesiam spectantibus, & pro ipsius tranquillo regimine residet penes Capitulum, cui tamquam corpori mistico Pontifices contulerunt iurisdictionem huius essentialis actus, & etiã lex, & statutũ, vel cõsuetudo ipsa eam tribuit, favente tacito Pontificum consensu, vt colligitur ex cap. cum omnes, de constit, & in cap. vni. ne sede vacante, in 6.* Glosa, *cap. 2. §. cæterorum, verb. statutũ de verb. signi in 6. & tradunt* Abbas, *in cap. cum consuetudo, n. 4. de consuet.*

Felin,

Felin. *in dict. cap. cum omnes, num. 9. versic. vbi autem, de constit. & bene differit* Suarez, *de legibus, lib. 4. cap. 6. num. 11. & 12. vt tenuit* Rota, *apud* Rubeum, *decis. 76. num. 1.*

188 Y es cierto, que el Cabildo por costumbre puede adquirir jurisdiccion, *vt etiam tenet* Rota, *apud* Rubeum, *decis. 397. num. 15. tom. 2.* ibi: *Capitulum de consuetudine potest habere jurisdictionem, cap. irrefragabilis, 13. §. excess. de offi. iudic. ordin. cap. cum contingat, 13. in fine, de foro compet.* Selva, *de beneficijs, par. 3. cap. 11. num.* 12. Glosa, *in cap. vnivers. nota finaliter, de maior. & obed. in 6.*

189 El Señor Obispo, por el dicho precepto, no solamente pretendió turbar al Cabildo, y despojarle de la possession de hazer las bendiciones del incienso; sino quitarle de raiz la facultad, y jurisdicció, que tiene por derecho, y costumbre de disponer, y ordenar lo tocante à su Iglesia, en las materias de Ritus, y Ceremonias, y obedeciendo su precepto, quiso que renunciassen estos tan considerables derechos, *& nemo cogi potest ius suum spontè desserere, vt censuit* Rota, *in Cæsaraugust. Canonicatus 15. Martij 1610. & in recent. decis. 319. num. 1. ad fin. p. 2. & in Vincent. Canon. 10. Novembris 1623. apud* Rubeum, *decis. 211. n. 3.* Y asi en ocasion que el Obispo Calagurritano quiso proceder contra vnos Clerigos que se oponian à la execucion de su precepto, porque se congregavan à tratar de su defensa, aunque es cierto que no podian juntarse sin su licécia, segũ tiene Guidob. *decis. 87.* Rota, *decis. 455. in prin. par. 1. divers.* sin embargo declarò la Rota, que no era necessaria dicha licencia, *die 1. Julij 1624 apud* Rubeum, *decis. 377. tom. 3.* ibi: *Licentia autem Episcopi, neque necessaria est, ne alias pendeat à voluntate Episcopi littem extinguere per substractionem necessariorum ad eam sustinendam, dũ contra eum dirigitur super validitate constitutionum Synodalium, & ita censuit* Rota, y si no pudo el dicho Obispo impedir que los dichos Clerigos se juntassen para resolver su defensa, menos podrá el Señor Obispo mandar borrar la resolucion Capitular, dirigida para la defensa de los Canonigos contra el Señor Obispo; pues el Cabildo, *quandocumque vult se congregare potest, vt asserit decisum* Armen. *in addit. ad recopil. leg.* Navar. *lib. 1. tit. 18. de Epis. num. 45.* Aldan. *in campen. Canon. resol. lib. 3. tit. 18. num. 10. Vbi refert sub die 2. Martij 1619.* Ni puede el Señor Obispo impedir sus Congregaciones, *nam de iure communi Canonici, & qualibet Vniversitas potest convocare Capitulum, ex iusta causa,* Vrsill. *ad*

Afflict.

Afflict. *decis. 125. num. 6.* Bald. *cons. 319. lib. 2.* Aymon. *cons. 4. num. 14.* Ægidius Berl. *cons. 7. num. 10. vers. ad secundum dub.* Barbosa, *de Canon. cap. 31. num. 4. vt decrevit Sacra Congregatio 20. Augusti 1601.*

190 Y el Cabildo de Mallorca tiene especial indulto para ello, que le concediò la Santidad de Iulio II. *sub datis Romæ 1508. 4. Kalendas Martij*, ibi: *Quod ex tunc ille ex Canonicis residentibus, qui primum locum, in dicto Capitulo obtinuerit, Capitulum huiusmodi Congregari facere, & in huiusmodi Capitulo tractata, & discussa iuxta determinationem partis maioris Capituli huiusmodi concludere possit, & valeat, authoritate Apostolica tenore præsentium decernimus, statuimus, & ordinamus, non obstantibus præmissis, ac constitutionibus, & ordinationibus Apostolicis; nec non dictæ Ecclesiæ iuramento confirmatione Apostolica, vel quavis firmitate alia roboratis, statutis, & consuetudinibus, cæterisque contrariis quibuscumque, &c.*

191 Ni los Canonigos, quando acuden al Señor Obispo, ò à su Vicario Capitular, paraque congregue el Cabildo, tienen obligacion de insinuarle el negocio que se ha de proponer, *vt tenet* Barbosa, *de Canonicis, dicto cap. 31. num. 5.* y lo tiene declarado en muchos decretos la Sagrada Congregacion; El Señor Obispo de Mallorca en 12. de Setiembre 1651. hizo vn precepto à los Canonigos, en pena de ducientos ducados, que no presumiessen tener Congregacion particular sin su licencia, ó de su Vicario, y sin averle primero participado la causa que se avia de tratar en el Cabildo, sin embargo de lo qual los Canonigos, el mesmo dia tuvieron Capitulo sin licencia del Prelado, ni participarle la causa: en 15. de dicho mes saliò el Promotor Fiscal, y presentó vna peticion ante el Señor Obispo, refiriò el hecho, y que los Canonigos avian incurrido en la pena fulminada de ducientos ducados, *licet pro parte Capituli prætendatur,* [son las palabras del Fiscal] *mandatum nullum, vti factum sine adiunctis, & quia adiuncti debent, prius quam officio suo fungantur, præstare iuramentum in Capitulo de bene, & legaliter se habendo, & cum vix hoc expediat legem certam habere, quis debeat iuramentum ab illis recipere; an scilicet dominatio vestra, vel Capitulum, & an Canonici teneantur, quando volunt aliquod Capitulum extraordinarium celebrare, causam prius dominationi vestræ exponere: ideó supplicat quatenus prætensiones Capituli consulantur in Sacris Congregationibus, & notificetur Capitulo, & quod interim pro securitate pœnæ impositæ ducentorum ducatorum prædictis Canonicis, qui in Aula Capitulari existebant fiat in conti-*

nenti

nenti sequestrum Procuratori Capituli; vt retineat pœnes se quantitatem ducentorum ducatorum, &c. el decreto fue, *consulantur Eminent. Cardinal. Congreg. & fiat mandatum, & sequestrum Procuratori Capituli*, todo lo qual se executó.

192 Acudieron las partes à la Sagrada Congregacion, y oidos sus derechos, y discutido el negocio, resolvió en 2. de Deziembre 1651. revocando el sequestro, y procedimientos del Señor Obispo, y assí està llano que los Canonigos pueden tener sus Congregaciones Capitulares, aunque lo impida el Señor Obispo, y que no deven participar el negocio que se ha de tratar, y resolver.

193 Y no solamente esto, pero quando se ha de tratar en Capitulo negocio, en que tenga interes el Señor Obispo, no deve su Ilustrissima, ni su Vicario assistir á la resolucion, aunque puedan congregar el Cabildo, *& rem proponere, debet tamen relinquere Canonicos solos, vt ipsi libere rem discutiant, & determinent, vt fuit resolutum in Sacra Congregatione 2. Martij 1619. & tenet* Venero, *in exam. Episcop. lib. 4. cap. 29. num. 37. cum sequent. hoc enim casu, nullam vocem decissivam habere contendunt* Armendar. *in addit. ad leg.* Navar. *lib. 1. tit. 18. l. 7. de Episcop. num. 96.* Galet. *in Margarit. cas. Conscientiæ, verb. Episcopus. Antepen.* Venero, *dicto cap. 29. num. 42.* Barbosa, *de Canon. cap. 35. num. 9.*

194 Y si el S. Obispo no puede impedir las Congregaciones, ni obligar q̃ le participen el negocio que se ha de tratar, ni puede assistir en ellas, quando tiene interes: menos podrà mandar con penas, y censuras, que se borre de sus registros la resolucion hecha para defensa de los Canonigos en la causa que sigue el Cabildo, con el Señor Obispo; pues frustratoria seria la ley, que les permite resolver sin licencia del Señor Obispo, si le diesse facultad de mandar borrar lo resuelto; y faltaria el fin de la ley, que quiere mantener en libertad el Cabildo para resolver, si diesse libertad al Obispo para mandar borrar lo resuelto.

195 De lo qual se infiere, que el dicho precepto fue *ipso iure*, nulo, y injusto, pues por el pretendió el Señor Obispo, quitar al Cabildo su jurisdiccion adquirida por derecho, costumbre, y privilegio, y fue contra la disposicion expressa del Sagrado Concilio de Trento, *sess. 25. de reform. cap. 6.* ibi: *Cæteris autem in rebus, Capituli iurisdictio, & potestas, si qua eis competit, & bonorum administratio salva, & intacta omninò relinquatur*; por las quales palabras reservò el Concilio la total juris-

 dicciō

diccion, que por derecho, coſtumbre, y privilegio tienen los Cabildos, *vt declaravit* Rota, *apud* Mantic. *deciſ. 180. num. 4.* y como los decretos del Sagraco Concilio, *fulſiantur decreto irritanti*, Gonzal. *ſuper reg. 8. Gloſa, 10. num. 87. ſequitur praeceptum præfatum contrarium facultati competenti Capitulo remanere infectum, etiam ex decreto Concilij*, y por mandarſe en él con penas, y cenſuras, lo que no puede el Señor Obiſpo mandar.

196 Ni los Canonigos devian contra ſu privilegio obedecer, alterando las coſtumbres de ſus Anteceſſores, contra lo que manda San Leon Papa, *lib. 12. Epiſ. 82. ad Anaſtaſium, cap. 2.* ibi: *Si ea deſtruerem, quæ anteceſſores noſtri ſtatuerunt, non conſtructor, ſed everſor eſſe iuſtè comprobarer*, y Eraſmo, à Chokier, *in theſau. polit. 1. par. lib. 1. cap. 5. in verſ. nec te tantum*, dize, *maiorum enim inſtituta tueri, ſacris Ceremonijſque retineri ſapientis eſt*, y aſsi no devia el Cabildo ſer voluntario en mudar las coſtumbres de ſus mayores.

§. XXII.

QUARTA NULIDAD, DEL PRECEPTO POR CONTENER *errores intolerables.*

197 DEL texto, *in cap. per tuas 40. de ſenten. excomm.* ſe infiere claramente, que la ſentencia de deſcomunion, que contiene error intolerable, es nula, y injuſta, como tiene la Gloſa, *verb. intollerabilem errorem, & Gloſa, in cap. præſenti, verb. ad cauthelam, de ſententia excomm. in 6.* Sayro, *de cenſ. lib. 1. ſect. 16. num. 33.* dize, que contiene la deſcomunion error intolerable, *quando in ea exprimitur cauſa notoriè iniuſta, & ſi pronunciat contra ius ſcriptum, veluti, ſi dicat excommunicationem valere pronuncio, quamvis ſit lata poſt appellationem.* Las cauſas que expreſsò el Señor Obiſpo en el dicho monitorio, y fulminacion de cenſuras, fueron que el Cabildo faltò à la obediencia, y ſubordinacion à los mandatos Apoſtolicos; que ſe devia quietar, y obedecer aviẽdole denegado las apelaciones, ſegun eſtilo de la Curia; que hazer lo contrario es perturbar los mandatos del Señor Obiſpo, y cauſar eſcandalo al Pueblo, en la inobediencia, todo lo qual falta, y es contra derecho.

Porque

198 Porque primeramente no se le ha notificado al Cabildo ningun mandato Apostolico, en que se le mande desistir de su possession, antes bien la tiene amparada, y manutenida por la Santa Sede Apostolica, en virtud del mandato de manutencion, que obtuvo del Señor Auditor de la Camara; ni la ley del Ceremonial mandado observar por Clemente VIII. comprehende esta Iglesia, como se ha dicho §. 4. y el precepto de su Ilustrissima es contra la immemorial costumbre de ella; que en este caso se pueden proponer à su Santidad, las dificultades que ay en su execucion, *iuxta* Glosam, *in cap. in istis, 4. dist. verb. iudicem*, ibi: *Cum ergo Papa vult condere Canones, Episcopi possunt cōtradicere, & dicere, Canon iste non convenit consuetudini regionis nostræ*, que esto no es oponerse à la voluntad del Pontifice, sino conformarse con ella, segun con muchos textos, y Doctores prueva Salgado, *de suplic. ad sanctis. par. 1. cap. 3. à num. 13.* y mas quando las disposiciones Pontificias son contra las laudables, y antiguas costumbres, que, *quia in facto, & non in iure scripto consistunt*, puede el Pontifice no tener noticia de ellas, segun la doctrina del mesmo Salgado, *cap. 6. num. 79.* y previniendo esto la Sagrada Congregacion, ya resolviò *per modum legis universalis*, que no quiso la Santidad de Clemēte VIII. derogar las costumbres immemoriales de las Iglesias, vt num. 36. y assi en este caso, no executar el Ceremonial, no es faltar à la devida obediencia à los mandatos Apostolicos, y mas quando ay los inconvenientes ponderados en el §. 4. como bien prueva Iulio Caponio, *tom. 2. discep. 85. per totum.*

199 De tal manera, que quando ay causa, *supersedendi in executione rescripti non incurrit quis illius censuras, vt probat* Abbas, *in cap. si quando, num. 2. de rescrip.* Cabarel. *quæst. 1.* Rippa. *num. 17. & latè*, Palat. Rub. *in lib. de benefi. vacan. §. 7. & §. 12.* Maran. *de ord. iud. d. 1. n. 19.* Felin. *in dicto cap. si quando, num. 20. vbi ampliat, etiam si Papa mandet sub pœna excommunicationis latæ sententiæ, vt de communi.* Farin. *lib. 3. Criminal. quæst. 97. cap. 2. num. 4.* Barbosa, *in dicto cap. si quando*, y assi el Cabildo no es inobediente à los mandatos Apostolicos.

200 Segundo, nunca puede ser estilo de la Curia el aquietarse la parte apelante, quando se le denegan las apelaciones: pues que por estilo, ni costumbre se puede introducir, que sin embargo de la apelacion se execute la primera sentencia, segun declaró la Rota, *apud* Rubeum, *decis. 142. num. 5. tom. 2. recent.* ibi: *Consuetudo, quæ annicultatur exequen-*

exequendi primam sententiam; non obstante appellatione, etiam si probaretur, illa non valeret; cum nec per iuramentum, neque per quamcumque consuetudinem possit impediri recursus ad Sedem Apostolicam, nedum ad effectũ devolutivum, sed etiam suspensivum, cap. venientes, de iure iur. & fuit in puncto firmatum in vna Elnen. hæreditatis 27. Iunij 1603. appellatio enim ad Papam numquam intelligitur remota, vt etiam tenet Rota, *apud dictum* Rub. *decis. 323. num. 25. tom. 2. rescent.* Y assi no puede aver estilo en la Curia, de executar la sentencia, no obstante las apelaciones.

201 Ni el Cabildo jamas ha perturbado, ni perturba à su Ilustrissima, pues solo pretendió continuar su possession, *& per huiusmodi continuationem non dicitur possessor contravenire, nec expernere inhibitionẽ.* Bocat. *de interdict. vti possidetis, cap. 15. num. 21.* Farin. *in 2. par. Fragmen. criminal. in verb. inhibitio, num. 324. & sequent.* Menoch. *decis. Bonon. 30. num. 54. & nihil attentat, qui quod suum est continuando possessionem retinet, nec turbat, nec facit iniuriam alicui, nec delinquit,* como dize la Rota, *decis. 444. num. 5. par. 4.* Prot. *de in littem iurando, §. 3. num. 34.* Hieron. Gabri. *cons. 180. num. 7.* Geovan. *cons. 40. num. 8. lib. 2. Sed imò ipsi possessori fit iniuria, dum turbatur.* Capyc. *pract. quæst. §. 5. Pragmat. 5.* y assi el Señor Obispo, fue el que turbò, y molestó à los Canonigos.

202 Ni pudo el pueblo escandalizarse, de ver que las bendiciones se hazian en el Altar, pues siempre lo avia visto assi, y las novedades son las que causan escandalo, *vt in cap. quod dilecto, de consang. & affin. & probat* Salgad. *de reten. bullar. 1. par. cap. 6. num. 28.* de lo qual parece que faltan todos los motivos que puso el Señor Obispo en el monitorio, y precepto referido; *& excommunicatio, lata ex falsa causa est nulla.* Sayrus, *lib. 1. cap. 17. num. 8. quia iniustum iudicium, non est iudicium.* S. Thomas, *2. 2. quæst. 7. art. 4.* Suarez, *de censuris, disp. 4. sect. 5. nu. 11. & 12.* Bonac. *de censur. disp. 1. quæst. 1. punt. 10. poss. 3. num. 4.* Avila, *par. 2. cap. 6. dub. 2. & 3.* Palud. *disp. 1. de censur. punt. 8. num. 4.* Tolet. *lib. 1. cap. 10.*

§. XXIII.

QUINTA NULIDAD, DEL DICHO PRECEPTO, POR FALtar en él, la clausula iustificativa.

203 D*E vno quoq; negotio, præsentibus omnibus quos causa contingit, iudicari oportet, vt ait* Paulus, *in l. 47. ff. de re iudic. & sic præceptũ relaxa-*

relaxatum ab Episcopo, nulla præcedente citatione, nullum declaratum fuit in Rota, *in vna Lucana prætens. processs. 1. Februarij 1627. apud* Buratum, *decis. 951.* sin querer entrar la Rota en los meritos de la justificacion del precepto, sino solo, porque le despachó el Obispo sin preceder citacion, y sin clausula justificativa; *& idem tenet* Baldus, *cons. 434. in prin. lib. 3.* Federic. *de sen. cons. 251. nu. 2. de iure enim non licet incipere à præcepto.* Farin. *de delictis, quæst. 18. num. 54.* Turret. *cons. 90. num. 16. vol. 1. & tale præceptum, vti nullum, impunè sperni potest.* Surdus, *decis. 7. nu. 3.* y mas quando en él no se leė la clausula justificativa, *si quis se gravatū censerit compareat.* Iasson, *in l. necquidquam, num. 5. de offi. Proconsul.* lo qual es mas verdadero, y no tiene dificultad, quando por el precepto se manda al posseedor, que no continue su possession, Vestrius, *in praxi lib. 7. cap. 1. num. 21.* Paris, *cons. 49. num. 8. & cons. 41. num. 35. vol. 1.* Caputaquel. *decis. 53. par. 1.* Porque quando el precepto se despacha sin oir la parte, ni cognicion de causa no ay por donde pueda constar de su justificacion, antes bien es manifiesta, y clara su nulidad. Paris, *dicto cons. 41. num. 33.* Maserat. *var. resol. lib. 1. cap. 71.*

204 Y assi siempre los monitorios que se despachan sin la dicha clausula justificativa son nulos. Iasson, *in dicta leg. necquidquam, n. 6.* Tiberius, *lib. 2. cap. 6. num. 4.* Rota, *decis. 30. num. 3. par. 4. rescent.* Gregorius XV. *decis. 105. num. 8.* Ridolphin. *in praxi iudiciaria, par. 2. cap. 4. num. 48.* y assi dize Arauxo, *tract. 1. quæst. 8. num. 2. Quod monitoria, & censuræ latæ à iudicibus per mandatum de solvendo, vel aliqua re facienda sunt nullius valoris à iure, nisi temperentur per illam clausulam iustificativam, si te gravatum censeris intra tot dies compareas, rationem tui gravaminis redditurus*; con que faltando en los dichos preceptos la dicha clausula, contienen nulidad notoria, y sin temor de las censuras pueden despreciarse, y no obedecerse.

§. XXIV.

SEXTA NULIDAD, POR AVERSE DESPACHADO ESTOS monitorios para executar el precepto de que avian los Canonigos interpuesta apelacion.

205 AViendo los Canonigos apelado à la Sede Apostolica del precepto q̃ hizo su Ilustrisima al Maestro de Ceremonias, sobre lo

lo concerniente à las bendiciones del inciens o, no tuvo jurisdiccion su Illustrisima para despachar monitorios con penas, y censuras para la observancia del dicho precepto; antes bien todo lo que hizo despues de la apelacion fue nulo, y atentado, segun disposicion expressa, *text. in cap. non solum, de appellat. in 6. & tenet* Barbosa, *in dicto cap. num. 2.* Valboa, *in cap. 1. extra. de appellat. & in cap. 59. num. 36.* Lancellot. *de attent. appel. pend. 2. par. cap. 12. amplia. 15. num. 6.* ibi: *Sive admissa, sive reiecta fuerit appellatio, semper tota iurisdictio iudicis à quo, per appellationem suspenditur, ita vt non possit amplius in dicta causa se intromittere, & ampli. 6. num. 2. appellatio à sententia, triplicem, operatur effectum; videlicet, quod facit attentata, impedit executionem, & rescindit sententiam.*

206 Porque es cierto, que la apelacion, *devoluit causæ cognitionẽ ad iudicem ad quem appellatur, cap. dilectis, 55. cap. vt debitus, 59. de appellat. l. eos, l. Proconsulibus, C. de appell.* y assi exime al litigante de la jurisdiccion del Iuez, *à quo*, y le sujeta à la jurisdiccion del Iuez, *ad quẽ. cap. ad audientiam, de appellat.* con que tiene el Iuez, *à quo*, las manos atadas sin poder passar adelante, como dize Ruginello, *de appellat. in tit. num. 5.* ibi: *Quia appellatio manus primi Iudicis ligat, vt vlterius in causa ad aliquem actum procedere non possit*, y todo lo que haze el Iuez despues de la apelacion, es nulo segun latamente prueva Giurba, *decis. 19. nu. 4.* y es doctrina de todos los Doctores, con Covarrub. *in pract. cap. 23. de revocat. attentat. num. 24.* Valenzuela, *par. 1. cap. 36.*

207 Ni embaraça, que el Señor Obispo no otorgasse las dichas apelaciones, *quo ad effectum suspensivum*, segun declarò la Rota, *apud* Rub. *decis. 534. num. 6. tom. 1. novis.* ibi: *Neque relevat, quod ordinarius non attentaverit procedendo ad executionem sententiæ, non obstante appellatione, cum illi tantum detulerit ad effectum devolutivum; non autem suspensivum, quia cum à dicta sententia daretur appellatio sufficit ad causandum attentata, quod ius deferret appellationi, licet Iudex eam denegaverit.* Franchis, *in cap. constitutus, 45. num. 19. in fine, & in cap. vt dilectus, num. 55. de appellat.* Castren. *in l. 3. num. 1. C. eodem*, Roland. *cons. 77. num. 33. lib. 2.* Lancellot. *de attentat. cap. 12. ampli. 5. num. 2. in fin. & num. 3. cum sequẽt.* Passer. *ad tit. de appel. ad 6. art. 16. num. 146.*

208 Ni tuvo su Illustrisima jurisdiccion para declarar que la apelacion era frivola, y no se avia de admitir aviendo el Cabildo demostrado que tenia tan buen derecho; *de iure* [dize Mastrillo, *decis. 176. n. 1.*] *certis-*

certissimum est, quod iudicis ad quem, & non iudicis à quo est cognitio, an appellatio admitti debeat, ad tex. in cap. non solum, & cap. cum Romana, de appellat. in 6. Vbi Doctores. Franchis, *in cap. constitutus, n. 19. de appellat. & alij quos citat;* imò, dize Bellemmer, *in cap. Pastoralis, §. propterea, num. 5. de offi. deleg. quod si Iudex à quo interlocutus est, appellationem, non esse admittendam, talis interloquutoria nullius est considerationis, quia statim atque fuit ab eo appellatum, quidquid facit non praeiudicat ob defectum iurisdictionis.*

209 Y aunque fuera el Señor Obispo executor, que no lo es, como se ha provado; devia de admitir las apelaciones, *vt declaravit* Rota, *apud* Farinac. *decis. 507. num. 7. tom. 2. in post.* Guidus Papa, *decis. 70. num. 3.* Cardinalis, *cons. 63. in princip.* Rota, *decis. 32. de rescrip. in antiquis, & decis. 30. de rescrip. in novis.*

§. XXV.

SIENDO NULOS LOS DICHOS PRECEPTOS, FUERON NULAS las censuras en él fulminadas.

210 Y Si la ley, ó el precepto que impone el Superior, es nulo, é invalido; las censuras contenidas en la dicha ley, ó precepto, tãbien son nulas, é invalidas; *& qui facit contra talem legem vel praeceptũ, non incurrit excommunicationem. Ita* Marius Alterius, *tract. de censur. tom. 1. disp. 2. de causis excommun. lib. 3. cap. 1. post prin. fol. 284.* y lo prueva porque lo accessorio sigue la naturaleza de su principal; la pena de descomunion es accessoria à la ley, respeto del acto que se prohibe, ó manda en ella; luego si el principal es nulo, tambien lo es lo accessorio. Segundo, porque si el precepto no obliga por su nulidad, el transgressor del dicho precepto, no se puede dezir contumaz, ni inobediente: luego falta la causa material de la descomunion, que es la contumacia, è inobediencia, con que tambien falta la dicha descomunion.

211 Del mesmo sentir es Lorenço Peyrino, *de Religioso subdito, tom. 1. quaest. 1. de obedientia, cap. 31. §. 10.* ibi: *Dico secundo: Patres Capitulares praefato Praesidenti mandanti iuris ordine non servato, obedire non tenentur, etiam si praecipitat sub poena excommunicationis ipso facto. Probatur quia si mandata iniusta sunt, & nulla, vt suppono; nec etiam in foro exteriori*

 liga-

ligabunt; quia sententia nulla, sententia non est.cap.1. de re iudic. Imó sententia excommunicationis nulla in foro exteriori minimè obligat, y lo mesmo tiene Barbosa, *lib.2. voto 35. num.96.* y aun en caso de notoria injusticia, ibi: *Nam quando, notoria est iniustitia sub ea involuitur etiam nullitas, cum æquiparentur in iure*, Scaccia, *de appellat. quæst.7. limit. 1. num. 62. & limit. 19. num. 4.*

§. XXVI.

CONTENIENDO ESTOS MONITORIOS TAN INIUSTAS NULIdades, fue permitido à los Canonigos apelar.

112 Las nulidades, é injusticias destos preceptos bastantemente se hã provado, por lo que se ha dicho hasta aqui; y teniendo tantos agravios de ellos, los Canonigos licitamente pudieron apelar à la Sede Apostolica, y se les devia admitir dicha apelacion; porque es conclusiõ general, y comun de todos los Doctores, que de qualquier agravio haya apelacion, que deve el Iuez admitirla, no estando por derecho prohibida, segun latamente prueva Giurba, *decis.49 à num.1.* donde cita muchissimos textos, y Doctores, y con mas facilidad admite las apelaciones el derecho Canonico; *Nam de iure Canonico, propter æquitatem, & iustitiã omnis gravatus, quo ad vtrũq; effectũ devolutivũ nẽpè, & suspensivum, potest appellare quandocumque. cap. super eo, vbi* Abbas, Decianus, *& reliqui clasici, de appellat. cap. vt debitus honor, de appel. in 6.* Baldus, *& alij quos citat* Giurb. *decis.56. num. 5. &* Macerat. *lib.1. variarum, resolut. 52. num. 6. & lib. 2. resol. 4. num. 3.*

113 Y assi por derecho Canonico, se han de admitir las apelaciones, que interponen de los estatutos en que alguno tiene agravio, *vt censuit* Rota, *apud* Rubeum, *decis.107. num. 22.* tambien se admiten las apelaciones de las cominaciones de penas, *vt tenet* Glosa, *in l. si qua pœna, ff. de verb. significat. Vbi* Barthol. Glosa, *in Clement. final, de censibus, & in cap. cupientes, §. in super, verbo. Privatos, de electión. in 6.* Franchis, *in cap. reprehensibilis, de appellat.* y mas quando la pena es arbitraria, el Iuez deve sin duda admitir la apelacion, Glosa, *in cap. super his, verb. arbitrium, de accusat.* Bartho. *in dicta l. si qua pœna, collat. 2. vers. vbi,* y generalmẽte quando no se dificulta, sobra la justicia de ley, que induce la

la pena, sino del hecho del Iuez que la impone, se puede apelar, *vt tenet* Bard. *in l. 1. C. ne ex delict. defunct.* Alciat. *in dicta l. si qua pœna, & ibi:* Alexander, Romanus, *cons. 482. &* Gabriel, *de reg. iuris. conclu. 3. n. 58.* Lancellot, *de attent. part. 2. cap. 12. num. 10.* Farin. *in prax. crim. quæst. 101. num. 110.* Rota, *apud* Novar. *decis. 21. num. 21. & dum pœna non est à lege taxata, sed arbitraria Iudici, tunc Iudex non se habet, vt executor, sed vt Iudex; & potest in iudicando excedere modum, & sic ab eo datur appellatio.* Passer. *in p. 3. comment. ad 6. decret. in cap. Romana 1. de pœnis num. 7.*

214 Y con mas razon se deve admitir la apelacion, quando se impone pena de descomunion: *Quia quamvis Episcopus potest apponere pœnam, vbi ius non apponit, vel aggravare pœnam à iure impositam; à qua pœna non datur appellatio, quia à pœna legis, vel constitutionis non appellatur.* Con todo ay apelacion suspensiva de la pena de descomunion, que el Obispo impone en su decreto, *quia decretum illud excomunicatoinis pœnam infligens non videtur observandum, tamquam illaqueatorium animarum.* Broc. *in tract. de Synodo Episcop. par. 2. conclus. 13. & ideo cum alias, quidam Episcopus decretum fecisset in Synodo, adiecta pœna excommunicationis, Rota Romana, pœnam illam non approbavit, dixitque illam non posse servari, cũ sit illaqueatoria animarum, vt videre est in decis. 757. num. 2. par. 2. recent.* y asi resuelve Tonduto en sus resoluciones beneficiales, y Canonigas, *cap. 11. num. 13.* que devia admitir el Obispo la apelacion, *quo ad suspensivum,* que de vn estatuto que avia hecho por aumento del culto Divino con pena de descomunion, avian interpuesto los Canonigos; *Semota verò pœna excommunicationis, in aliis dicta appellatio non debet suspendere executionem, saltem donec Episcopus fuerit inhibitus, quia agitur de decreto facto propter augmentum cultus Divini,* que como es tan formidable la pena de descomunion, aunque sea justo el estatuto, si en èl se impone, deve el Obispo admitir la apelacion, *quo ad vtrumque effectum.*

215 Y es mas llano, y sin controversia, quando este precepto se ha despachado, no por modo de estatuto, ò constitucion, sino tela judiciaria; aunque sin citacion de parte, pero à pedimento del Fiscal; y aviendo precedido formacion de processo, y examen de testigos, que en este caso, aunque procediesse el Prelado, *in actu visitationis,* devia admitir las apelaciones, *quo ad vtrumque effectum,* porque es cierto, que excedió los limites de correccion, imponiendo penas tan graves, como

 son

son de 500. ducados, y descomunion; y aunque regularmente no ay apelaciones de las correcciones de los Prelados, *in actu visitationis*; pero la ay quando este excede en las penas, segun limitacion de Fagnano, *in cap. irrefragabilis, de offi. ordin. num. 8.* ibi: *Nisi Prælatus procedens tela iudiciaria excederet limites visitationis, seu correctionis, quia tunc liceret appellare ad vtrumque effectum*; lo mesmo repite, *in cap. ad nostram, de appelat. num 12. vbi num. 14.* dize ibi: *Et hanc sententiam probavit Sacra Congregatio Concilij; Consuluit ergo Auditor Cameræ, an cum Episcopi, servata tela iudiciaria ferunt sententiam diffinitivam contra delinquentes habeant locum decreta Concilij, de visitatione loquentia, & præcipuè cap. 10. sess. 24. adeò vt appellatio ad effectum suspensivum nullatenus debeat admitti, etiam si sententia lata fuerit ad puniendum delictum blasphemiæ, & adulterij.*

216 *Sacra Congregatio, censuit, appellatione correctionis morum, non comprehendi blasphemiæ, & adulterij correctionem, seu punitionem, quādo Episcopus iudicialiter processit, cognovit, & pronunciavit. Tamen Cardinalis Moronus dixit agendum cum Sanctissimo. Sanctitas sua Congregationis sententiam approbavit, vt si Episcopus iudicialiter processit ad diffinitivam non comprehendatur hic casus, appellatione correctionis morum, & detur appellatio etiam suspensiva, nedum in prædictis duobus casibus blasphemiæ, & adulterij; sed etiam in omnibus alijs similibus, vbicumque Episcopus iudicialiter processit.*

217 Ya es cierto que en esta causa no procede su Ilustrisima, *in actu visitationis*, ni es este negocio de visita; cuyo principal fin, es guardar las buenas costumbres, corregir las malas, *& populos cohortationibus ad Religionem, & innocentiam accendere, cap. 1. §. Florentino 85. dist. cap. placuit. 11. quæst. 5. cap. in singulis, & cap. finali, de statu Monach. cap. Romana, §. sane, de cens. in 6. Tridentin. sess. 24. cap. 3. §. visitationum, quæ non strepitu iudiciali, sed paternis admonitionibus, & extraiudiciali correctione potius perficiuntur, vt cap. 1. sess. 13. Concilij.* Fagnan. *in cap. dilectus, de rescrip. à num. 26.* Y asi no puede el Prelado, ni derogar las costumbres immemoriales, ni prejudicar los derechos, ni proceder en las causas que requieren conocimiento, y tela judiciaria; y se han de admitir las apelaciones; lo qual solo se ha dicho, porq̃ se entienda; que si su Santidad manda, que se admitan las apelaciones en lo suspensivo, en las causas en que procede el Prelado por tela de Iusticia, aunque sea *in actu visitationis*; con mayor fundamento se ha de dezir, que manda su

San-

Santidad que se admitan las apelaciones en el caso presente, en que por tela de Iusticia ha procedido su Illustrissima à la fulminacion, y execucion de tan graves penas, y censuras, quando tiene ordenado el derecho, *in cap. de priore, de appellat.* que deve ser castigado el Iuez que no admite de sus Subditos legitima apelacion, como advierte ibi: Barbosa, *num.2.* Franchis, *num* 1. Prepos. *num.2.* Decius, *num.6.* Nevo. *in vlti. notat.* Fagna. *num.8.* Passar. *ad tit. de appellat. in 6.art.18. num.559.*

§.XXVII.

LAS APELACIONES QUE INTERPUSIERON LOS CANONIgos, fueron legitimas, y assi extinguieron las censuras fulminadas.

218 QUatro especies de apelaciones considera Fagnano, *in cap. Pastoralis, de appellat. num.19.* siguiendo la doctrina de Pedro de Santon, *in dict.cap.num.2.* y Iuan Andrea, *num.5.* La primera es notoriamente frustatoria, ò frivola, y es quando el reo apela de la sententia, aviendo confessado el delito en juizio, *vt in cap. Romana,* §. *si autem post sententiam, de appellat. in 6.* La segunda, aunque es frustratoria, y frivola, pero no consta; y es quando se apela con causa legitima, pero la causa que dà no es verdadera, *vt in cap. olim, de excep.* La tercera es provable; pero no consta de su probabilidad, porque no està expressado en el derecho que se deva admitir la apelacion con aquella causa. La quarta es manifiestamente provable, porque la causa està expressada en derecho que ordena, que por aquella causa se admita la apelacion.

219 Esto supuesto se deve tambien suponer, que el Iuez no deve de admitir las apelaciones frivolas de la primera especie: q̃ es quãdo evidentemente consta, que la causa que se exprime en la apelacion, no es verdadera, porque el derecho la reprueva expressamente; las de la quarta especie jamas las deve el Iuez denegar, aunque proceda *appellatione postposita.* En quanto à las apelaciones de la segunda, y tercera especie, qualquier Iuez las deve de admitir, porque aunque el derecho reprueve las de la segunda, no lo puede hazer el Iuez, *à quo*: pues solo deve examinar la causa el Iuez, *ad quem*, como dize Fagnano *num. 25.* y assi proponiendose en la apelacion causa provable, aunque entienda el

Iuez

Iuez que no es verdadera, deve otorgar la apelacion, pues examinar la causa toca al Iuez *ad quem.*

220 Aunque por lo que se ha dicho bastantemente resulta, que las causas que se alegaron por parte de los Canonigos en sus apelaciones son manifestamente provables, y aprovadas por el derecho; pero para justificacion de dichas apelaciones, es suficiente que sean provables, ò no sean notoriamente frivolas, y assi que contengan las calidades de la segunda, ò tercera especie de appellaciones; porque està dispuesto, y ordenado en el derecho, que se deve de admitir la apelacion, *ex quacumque causa probabili, in textu in cap. vt debitus honor, 59. de appellat.* segun enseña Barbosa con muchos otros Doctores, ibi: *num. 12.* y que sean provables las causas que se han propuesto es evidente, assi por lo que se ha dicho; como porque el Iuez superior admitiò las dichas apelaciones que introduxo el Cabildo en la Curia del Señor Auditor de la Camara, el qual en vista de los autos despachó citatoria, é inibitoria, en 15. de Setiembre 1685. con que cessa todo reparo, en que si devia el Iuez admitir, ò no dicha apelacion, pues la tiene admitida el Iuez superior.

221 Y siendo legitimas las dichas apelaciones no puede tener dificultad, que por ellas quedó la censura cominada sin fuerça, *ipso iure: Nam licita est appellatio quoties emittitur à precepto facto sub pœna excommunicationis, quia ab eiusmodi precepto potest appellari, & appellatio suspendit in tantum, quod si Iudex excommunicaret, aut declaret, excommunicatio est ipso iure nulla ex defectu iurisdictionis, vt patet ex tex. in cap. dilecti. 52. de appellat. cap. per tuas, de senten. excomm.* Franchis, *in cap. 1. notat. 3. num. 3. & in §. ad præsentiam, 16. num. 6. cum sequent. in cap. dilectis, 55. notat. vlt. num. 12. & 13. de appellat.* Angelus, *cons. 88.* Maranta, *in speculo, par. 6. tract. 2. princip.* Lancellot. *de attent. par. 2. cap. 12. ampl. 8. num. 5. & 7. & ampliat. 17. num. 5. 27. & 28.* Scaccia, *de appellat. q. 17. limit. 22. num. 25.* Naldus, *in summa, verb. appellare.* Peyrin. *de subdito Religioso, tom. 1. cap. 20. §. vnico, vers. si vero.* Marius Alterius, *de censur. tom. 1. disp. 5. de causis excommunicat.* Barbosa, *lib. 2. vot. 34. à num. 98.* Machado, *de perfecto confessor. lib. 1. par. 3. tit. 2. docum. 15.* Fermos. *in c. dilecti, de appellat.* Farin. *in pract. crim quæst. 101. num. 70.* Ridolphin. *in prax. iudic. par. 2. cap. 8. num. 193.* ibi: *Decimo tertio non procedit in precepto sub pœna excommunicationis, sivè iudicialiter, sivè extraiudicialiter facto, quia*

quiá appellatione interpofita , quis non poteft denunciari.

222 Porque la apelacion de los dichos preceptos en que fe fulmina la pena de defcomunion ; no tanfolamente debuelve la caufa al fuperior, fino que tambien fufpende la execucion del mifmo precepto; y fu efecto, y afsi al tiempo que pende la dicha apelacion,el dicho precepto queda fin fuerça, ni el fubdito tiene obligacion de executar aquello, que fe le manda por dicho precepto ; y afsi no executandolo no folamente eftà immune de la cenfura , pero aun del pecado, y pena de no aver obedecido , *vt tenent* Genuenfis, *in praxi,cap.27. num.2. §.declarat. 7.& latè* Sanchez , *opufc. lib.3.cap.vnico, dub. 32.num.2.& 260.* Antonius Thefaurus, *de pœnis Ecclefiaft.par.1. cap.25.§. tertio modo* Paffarin. *in comment. ad tit. de appellat.in 6. art. 17. num.490.* y es conclufion efta fin contradiccion.

§. XXVIII.

LOS DICHOS PRECEPTOS FUERON ANULADOS POR LA manutencion, que concediò el Señor Auditor al Cabildo.

223 QVando los Canonigos vieron q̃ fu Iluftrifsima,fin embargo de las apelaciones, procedia en defpojarles,y quitarles fu poffefsion , acudieron à Iuez fuperior, paraque les amparaffe en ella,y libraffe de las dichas moleftias : *Licitum eft enim poffeffori adire Iudicem, vt fibi eamdem poffe fsionem confirmet,ac defendat , vt tradit* Cynus, *in leg.vlt.num. 28. C. de edict.* D. Adriani , *tollen. & in l.1. n.8. in fin. C. de carbon. edict. & notarunt fuper eamdem legem vltimam.*Albericus, *nu.16.* Decius,*nu.44.* Curcius Iunior. *num.85.* Tiraquel. *qui alios refert,in tract. la mort. in veft. vice par.6.dub.1. num.8.* Menoch. *de adipifcen.poffeß. remed. 4. num. 348.* Rota, *apud* Rubeum, *decif.204. num.4.*

224 Y lo que deve hazer el Iuez quando la parte acude , paraque ampare fu poffefsion , es incontinente mantenerle en ella , como dize Poftio, *de manu. obf. 17. num. 53.* y Cancer. *lib.3. variar. cap.4.num. 97.* ibi : *Oportetque circa prædicta advertere, quod fi quis de facto aliquid novare , feu attentare voluerit, ex quo damnum irreparabile refultet; quod Iudex ad poftulationem partis in continenti providere tenetur manda tum in illum qui attentat, feu attentare vult, vt ab incepto , feu propofito abftineat,*

talia-

taliaque mandata sine clausula iustificativa sunt, in continenti expedienda, attento periculo est in mora, vt notat Andreas Gayl, *lib. 2. observ. 67. num. 8. & lib. 1. obser. 13.* y para conceder el Iuez esta manutencion basta; que el que la pide, haga constar extrajudicialmente de su possession, *vt tenet* Afflict. *ad const. regias collat. fin. vers. 9. notta.* Marsilius, *in l. 1. §. praeterea collat. 13. ff. de quaest.* Vivius, *decis. 226. num. 8.*

225 Cierto es, que el Señor Auditor no pudo denegar al Cabildo la dicha manutencion, porque hizo constar que estava en possession, *tempore litis motae. §. retinenda, instit. de interdict. Latè* Ludovicus Postio, *de manuten. observ. 17. à num. 1.* donde trahe muchos Doctores, y lo mismo Barbosa, *lib. 2. vot. 52 à num. 1.* y es assentada doctrina de quantos han escrito, *& ita censuit* Rota, *apud* Farina. *decis. 106. num. 2. tom. 2. in post*; y mas, quando la possession del Cabildo es antiquissima, é immemorial, *quo in casu, etiam si haberet iuris resistentiam erat manutenenda, vt tenet* Franchis, *in cap. ad decimas, num. 8. de restit. spoliat. in 6.* Rota, *decis. 534. num. 7. par. 1. & decis. 595. num. 7. divers. & decis. 585. num. 3. par. 1. recent. & apud* Rubeum, *decis. 49. num. 9.*

226 Y aunque el Señor Obispo les ocupó la natural possession, empero siempre se detuvo el Cabildo la Civil, *quae animo retinetur.* Y siempre procurò recuperar la natural, apelando de las operaciones del Señor Obispo, protestando de nulidad, y acudiendo à superior Tribunal para amparo: de lo qual se infiere, que tuvo la Civil possession, cómo prueva Postio, *de manu. obser. 17. num. 18. & 19.* y en virtud de esta, pudieron los Canonigos recuperar la natural possession, quando el Señor Auditor quitò las molestias, y perturbaciones q̃ les causava el Señor Obispo en dicha possession, que esto tiene, este juizio, segun declarò la Rota, *apud* Rubeum, *decis. 139. à num. 31. divers.* ibi: *Interdictum vti possidetis habet duos effectus, alterum principalem, pro conservatione civilis possessionis; alterum verò consecutivum pro recuperatione naturalis ab alio occupata; & in hoc aequiparatur interdicto recuperandae, & sic habet naturam mixtam; nempè civilis retinendae, quae est poenes actorem, & recuperandae naturalis ab alio occupatae.* Menoch. *de retinent. remed. 15. nu. 26.* Surdus, *consf. 160. num. 71. vol. 2.* Rota, *decis. 160. num. 4. par. 1. recent.* Y assi la manutencion que el Señor Auditor concedió al Cabildo, causó dos efectos, el vno de retener la possession civil, en que estava, y el otro de recuperar la natural, que *nulliter* pretendia el Señor Obispo; y esta natural posses-

possession en virtud del dicho mandato la pudo recuperar sin temor del incurso de las censuras fulminadas en dicho precepto, dirigido solamente para que no continuasse el Cabildo dicha possession.

§. XXIX.

EL SEÑOR AUDITOR, NO SOLAMENTE CONCEDIO AL Cabildo manutencion, si tambien inhibió al Señor Obispo para en adelante.

227 DEl tenor del monitorio num. 10. consta, que el Señor Auditor mandò al Señor Obispo con penas, y censuras, que no turbasse al Cabildo en su possession, *vel quasi,* de hazer, y continuar dichas bendiciones; y assi le inhibiò, *inhibitio enim est praeceptum negativum emanans ab homine, seu praeceptum prohibitivum emanans à iudice, vt in cap. inferior, de maior. & obedient. in cap. non solum, §. illa verò, in cap. Romana, §. si veró, de appellat. in 6. & in l. 2. §. si iudex, ff. de iudic. l. 1. ff. de novi oper. nunt.* Mendoz. *de inhib. quaest. 1. num. 1.* El Señor Auditor de la Camara, segun sus ordinarias facultades, *inhibe extra Curiam*, à todos los Iuezes ordinarios, delegados, arbitros, arbitradores, legados de la Sede Apostolica, y en todas las causas que se introducē en su Tribunal por via de apelacion, reclamacion, ò recurso á la Santa Sede Apostolica, como certifica Ridolphin. *in praxi, par. 3. c. 5. num. 203.*

228 Para inhibir el Señor Auditor á los Iuezes, *in partibus*, no se requiere citacion de la parte, sino q̃ en el mismo monitorio, ó inhibicion se cita tambien la parte, paraque paresca en su Tribunal, si tiene que dezir, segun resolvió la Rota, *decis. 26. de dolo, & contum. in antiq.* y testifica Ridolphin. *loc. cit. num. 210.* y esto es el estilo que observa, *vt tenet* Mendoz. *de inhibit. quaest. 18. num. 2.* Macerat. *lib. 2. resolut. 10. num. 9.* Ripoll. *var. cap. 3. num. 199.*

229 Lo que obra la inhibicion, es que el Iuez inhibido deve abstenerse de la execucion, y no puede mas innovar en aquel negocio, alias todo lo que haze es nulo, y atentado, *& hoc etiam si iudex, qui inhibuit careat iurisdictione, vt tenet dictus* Ridolphin. *num. 210. &* Rota, *apud* Buratum, *decis. 177. num. 9. qui addit. quod inhibitio causat attentata, etiam in illis casibus, in quibus de iure appellatio non datur.* En prueva

 de

de lo qual cita á Lancelloto, y muchas decisiones de la Rota, y esta inhibicion causa tres efectos, que el inhibido deve desistir de sus molestias, y en adelante no ha de molestar, y que quedan anuladas las molestias antecedentes, *vt probat* Bartho. *ex l. 1. §. hoc interdictum, num. 5. ff. vti possidet, & in l. 1. §. 10. num. 7. C. eodem*, Socinas, *cons. 95. num. 15. lib. 3.* Rebuf. *de mater. possess. tom. 3 art. 1. Glos. 1. num. 15.* Ruginel. *de appellat. cap. 3. §. 2. nu. 690.* Y assi la dicha inhibicion revocó los dichos preceptos que avia hecho el Señor Obispo, y las cassó, y anuló, como se lee en la clausula, ibi: *Dictas molestias, & cætera instantibus contraria nullas, nulla, indebita, & iniusta, ac defactò facta, temerè illata, & præsumpta declarasse, & tamquam talia revocasse, & pro revocatis, &c.* y Iuez de tan preheminente jurisdiccion, se ha de presumir que tiene autoridad para ello. Iusta, *cons. 45.* Navar. *de sent. excomm. lib. 5.*

§. XXX.

PROPONESE LA RESPUESTA QUE DIERON EL ILVSTRISsimo Señor Obispo, y el Fiscal à la notificacion de esta inhibicion, y se dà solucion à ella.

230 NOtificose este inhibitorio legitimamente al Señor Obispo, y à su Fiscal en 28. del mes de Setiembre 1685. y dixeron.

Primo, que por decretos de la Sagrada Congregacion de Ritus estava cometida à los Obispos la execucion del Ceremonial; los quales hazen ley vniversal, y siendo la Sagrada Congregacion superior al Señor Auditor, que no tiene jurisdiccion para conocer los negocios tocantes á Ritus, y Ceremonias, como ni tampoco para los demas, que tocan à otras Congregaciones; demanera que estas tienen autoridad de mandar como tienen mandado, que el Auditor no despache moniciones sobre los negocios que les tocan.

231 Respondese, que los decretos particulares de la Sagrada Congregacion de Ritus despachados sobre particulares negocios no hazen ley vniversal, segun decreto de la mesma Congregacion que se ha referido num. 152. que el Señor Obispo no tiene esta comission, como se ha provado en los §§. 16. 17. y 18. que el Señor Auditor es Iuez ordinario, *extra Curiam* de todas las apelaciones, y recursos de todas, y qual-

qualquier causas Eclesiasticas, y profanas, *sivè vtriusque Principatus Pontificij, & temporalis, à quibuscumque iudicibus, & Magistratibus*; lo qual es regla general que trahe De Lucca, *in tract. de iudicijs, in tit. de Auditore Cameræ, discurs. 34. num. 5.* Es Oficial, y Ministro del Papa, segun dize el mesmo De Lucca, *de iurisdict. discurs. 80. num. 3.* Su Tribunal no es distincto del Tribunal de su Santidad, *vt refert* Passer. *ad tit. de appellat. in 6. art. 18. num. 615.* Conoce todas las causas de los Obispos, *vt tenet* Fagna. *in cap. pervenit 1. de fide instrum. num. 26.* y assi puede despachar monitorios, é inhibiciones en las causas de los Regulares en primera instancia, Fagnano, *in cap. de priore, de appellat. a num. 16.* y assi teniendo por regla general el poder conocer de todas las causas la parte, que alega accepcion la deve de enseñar.

232 Mas, que en el dicho monitorio, no conoce el Señor Auditor de las Ceremonias, y Ritus, sino del mero hecho de la possessió, *in possessorio summarissimo, in quo attenditur solum factum, & non queritur de iustitia, vel iniustitia possessionis*, *vt tenuit* Rota, *decis. 507. num. 3. par. 1. & apud* Farin. *decis. 436. num. 6. tom. 2. in post.* Y à la Sagrada Congregacion solamente se le cometiò por la Santidad de Sixto V. en su Breve, *de quo, num. 161.* lo tocante à los Ritus, y Ceremonias, en quanto à la propriedad, y possession *iuris, & mandatum de manutenendo datur pro sola detentatione*, sin conocimiento del derecho de las partes, ni justicia de la possession, *vt censuit* Rota, *in Conchen. liminum 4. Martij 1596. apud* Rubeum, *decis. 105. num. 24.*

233 Y es estilo de las Sagradas Congregaciones, que quando se ofrece algun punto, que *concistit in facto* lo remite à los Iuezes ordinarios, del qual estilo certifica Fagnano, *in cap. quoniam, de constit. num. 65.* ibi: *Quamvis Congregatio Concilij Tridentin. fuerit generaliter assumpta à Summis Pontificibus ad decreta Concilij Trident. interpretanda: & propterea decidit non solum casus particulares, & in concreto; sed vt plurimum aperit sensus, & mentem Sanctæ Synodus generaliter, & in abstractos ea vero, quæ in facto concistunt rejicit ad iudices ordinarios*, y assi tratandose en esta causa del mero hecho de la possession, y manutencion, es Iuez ordinario el Señor Auditor, y ha de mantener la possession del Cabildo, hasta que la Sagrada Congregacion haya declarado la forma con que se han de hazer las bendiciones en esta Iglesia.

234 Y aunque el Señor Auditor no sea Iuez competente en las

causas beneficiales, lo es, *quoties non agitur de decidenda causa beneficiali in petitorio, sed solum vbi de simplici executione litterarum Apostolicarum pro assecutione possessionis beneficij in processu executivo competente litteris Apostolicis, quarum generaliter Auditor Cameræ est executor, vt tenet* De Lucca *de iurisdict. discurs. 84. per tot.* y assi militando la mesma razon en el caso presente, en que no se trata de las Ritus, y Ceremonias, *quo ad proprietatem, nec possessionem iuris, sed meræ detentationis*, es Iuez competente el Señor Auditor; y esto aunque fuera el Señor Obispo executor del Ceremonial, porque el Señor Auditor lo es de todas las letras Apostolicas; aunque en ellas haya cierto executor, destinando; segun sus nuevas facultades, *vt tenet* Rota, *apud* Farin. *decis.29. num. 5. novis.* y nunca el Señor Auditor, se entremete en los negocios que no le tocan, antes bien quando se ofrece dificultad lo consulta, como se ve en el decreto referido, num.217. y los puntos que deve decidir la Sagrada Congregació, remite â dicha Congregacion, *vt videre est apud* De Lucca *de foro competenti, discursu 20.num.7.* con que es voluntario dezir, que Iuez de tan preheminente jurisdiccion, como es el Señor Auditor, despachò el dicho inhibitorio sin tener para ello jurisdiccion.

235 Segundo respondieron, que el dicho inhibitorio es contra las constituciones de Clemente VIII. y Innocencio X. que estàn en el principio del Ceremonial, y excluyen todas las manutenciones contra lo dispuesto en el Ceremonial, con pretexto de immemorial, y laudable costumbre; y assi es nulo. Esta respuesta no tiene lugar; porque no consta que las constituciones referidas excluyan las manutenciones, hasta que se ayan conocido de la justificacion de la possession, y queda satisfecha esta objeccion, por lo que se ha declarado en los §§. 9. y 11. y porque estas constituciones por contrarias costumbres estan derogadas, y han perdido su fuerça, y valor, segun prueva Solorçano, *de iure Indiarum, lib.2. cap.24. num.81. & cap.25. num.77.*

236 Tercio respondieron, que el Señor Auditor despachó el dicho inhibitorio, con titulo de Iuez de exemptos, siendo assi que el dicho Cabildo, y Canonigos no son exemptos; porque en esta causa son reos, *dum contendunt pro pretensa manutentione*, que su Illustrissima, y su Tribunal no estan sujetos à la jurisdiccion del Señor Auditor, y que el dicho monitorio se opone à lo dispuesto en el Concilio de Trento, pues por él se empieça la instãcia ante el Señor Auditor, y està prohibido por

por Bula de Pio V. que no impida à los Obispos la execucion de los decretos del Sagrado Concilio de Trento.

237 A lo qual se responde, que el Cabildo en esta causa es exempto de la jurisdiccion del Señor Obispo, que es parte en ella, y no puede ser Iuez, segun se ha provado §. 20. y la Santidad de Innocencio IV. por vn Breve *Datt. Lugduni Kalen. April. anno 1246.* sujetò esta Iglesia immediatamente à la Santa Sede Apostolica, y mandó à todos los Arçobispos de España, que no pretendan exercer ninguna jurisdiccion en los Canonigos de la Iglesia de Mallorca, porque la Santidad de Gregorio IX. la avia sujetada immediatamente à la Santa Sede Apostolica; y asi Sixto IV. *15. Kalen Iulj 1475.* dize que es exempta, en vn Breve que concedió à favor del Cabildo, y lo refiere Dameto en su primera parte de la historia de Mallorca *lib. 2. §. 3.* y el Cabildo, y Canonigos de Mallorca son exemptos, como se ha provado à num. 116. y en todo caso, siendo las molestaciones por parte del Señor Obispo, avia el Cabildo de acudir à la Sede Apostolica, y asi al Señor Auditor, que es el Iuez competente. Y el Señor Obispo, y su Tribunal estàn sujetos à su jurisdiccion, como consta por lo que se ha dicho num. 231.

238 Y aunque el Santo Concilio de Trento, *in cap. omnes, 20. sess. 24. de refor.* manda que las primeras instancias se sigan ante los ordinarios, puede el Señor Auditor avocarse las causas, despachar citaciones, y monitorios en primera instancia, sin embargo del dicho decreto, segun lo refiere decidido Sellio, *in select. Canon. cap. 72. num. 20.* Barbosa, *in collect. decis. Bullar. 50. num. 6. & 7. & in Bullar. verb.* Auditor Cameræ, *& in praxi exigendi pensiones, par. 1. quæst. 6. num. 8. & tenet* Fermosin. *in cap. sua nobis, de offi. Vicar. quæst. 2. num. 13.* y en defensa de esto se ha visto grande competencia con la jurisdiccion real defendiendo el Señor Obispo la jurisdiccion del Señor Auditor.

239 Quarto respondieron, que en caso que fuera Iuez el Señor Auditor, fue obrepticio, y subrepticio el dicho monitorio. Obrepticio, porque se representò, que si se executasse el Ceremonial quedaria interrumpida la Missa por la distancia que ay de la Silla Episcopal al Altar, constando lo contrario por informacion. Que es subrepticio, porque se callò el precepto que avia hecho el Señor Obispo por observancia del Ceremonial en cosas tocantes al culto Divino, y que avia remitido los contradictores à su Santidad, paraque provassen la immemorial, y que

y que en el interim era materia exequible, y que si esto se huviera representado, al Señor Auditor no huviera concedido el inhibitorio.

240 Respondese, que à lo primero se dà satisfaccion por lo dicho, y alegado en los §§. 4. y 5. en que se haze evidencia, que siendo tan grande la distancia, no puede la Missa celebrarse segun mandan las rubricas, y assi no es obrepticio el monitorio; y menos subsiste lo segundo, porque quando el Cabildo introduxo en la Curia del Señor Auditor las apelaciones de los preceptos que el Señor Obispo les avia hecho, pretendiendo observar en dicha parte el Ceremonial, hizo presentacion de todo lo en ellos contenido, y enterado de todo, el Señor Auditor admitió su apelacion, y despachó citatoria con inhibicion en 15. Setiembre 1685. y assi no ay razon paraque se diga, que si se huviera hecho mas individual expression del negocio, huviera denegado la dicha inhibicion, quando la concediò en vista de todo.

241 Quinto respondieron, que los Canonigos callaron el estado del negocio ya hecho litigioso por el precepto, que hizo su Illustrissima, y contradicciones subseguidas, cuya cognicion remitió á su Santidad, y assi queda sin fuerça dicho monitorio. A lo qual se responde que el precepto de su Illustrissima, ni las contradicciones subseguidas quitaron la possession al Cabildo, ni la adquiriò el Señor Obispo; *non enim dicitur quis possidere tempore littis motæ, propter aliquem actum, quem ipse fecerit propria aucthoritate, super quod simul atque scivisti iudicialiter conquestus fuisti, quia ille ex illo actu non dicitur adeptus fuisse possessionem, neque statum aliquem, vt tenet* Cancer. *variar. cap.4. num.95. & cap. 14.n. 72. part. 3.* Post. *de manut. observ.17. num.49. nec possessio, vel quasi dicitur quæsita ex actu contradicto, & appellato, vnde non dicitur acquisita ab ordinario conferendi ex provisione, quæ dedit causam litti, & à qua fuit appellatum.* Rota, *divers. decis. 17. num.6. par. 2. & decis. 165. num.5. par.4.*

242 Y assi no puede mandar al que possee, que *pendente litte* dexe su possession antes bien deve ser manutenido en ella, *vt tenet* Postio, *de manuten obser. 1. num.38. & 40.* Con que el precepto, y contradicciones subseguidas, no despojaron el Cabildo de la possession, en la qual deve de ser manutenido *litte pendente,* y assi no retardàra el despacho de la manutencion, *quæ debet dari in statu in quo reperitur ante motam littem, vt tenet* Rota, *apud* Farin. *decis. 419. num. 3. par. 1. in select.*

Sexto

243 Sexto respondieron, que por aver callado el requisito substancial, de que se tratava de executar el Ceremonial, se ha de dezir dolosa, y calumniosa la impetracion del dicho monitorio, é inhibitorio, por parte de los Canonigos, y assi no liga las manos al Iuez. A lo qual se responde, que el tiempo que se disputa, y litiga si la execucion de las letras Apostolicas tienen, ò no lugar, *interim possessor debet manuteneri, etiam stante clausula, appellatione postposita*, *vt tenet* Puteus, *decis. 486. num. 2. lib. 2.* Seraphin. *decis. 1471. num. 5.* Cavaller. *decis. 8. num. 3.* Rubeo, *decis. 105. num. 22.* y mas quando el que possee alega titulo, *vt tenet* Rota, *apud* Farin. *decis. 393. num. 1. tom. 1. in post.* y el Cabildo tiene el titulo de la immemorial, por el qual entiende que se ha de conservar su possessorio, aun al tiempo de la prueva, como tiene provado §. 9.

244 Vltimamente apelò el Señor Obispo del dicho monitorio, *& ab hac inhibitione, vel inhibitorio præcepto appellari non posse certum est*, dize Rugin. *de appellat. cap. 3. §. 2. num. 689. per supradicta, & in specie tradit* Federicus Scotus *cons. 15. tom. 1. lib. 6. num. 6.* y cita otros muchos Doctores, *& latè probat* Postio, *de manut. observ. 106.* de lo qual se infiere, que sin embargo de las replicas, y apelaciones interpuestas por parte del Señor Obispo, y de su Fiscal, quedò el dicho inhibitorio en su fuerça, y valor derogado el precepto, y atadas las manos de su Illustrissima para proseguir en este negocio.

§. XXXI.

POR EL ACVERDO QVE HIZIERON EL SEÑOR OBISPO, Y CAbildo, quedaron revocados los monitorios, y censuras fulminadas, seguida la resolucion de su Real Magestad.

245 YA se ha referido num. 13. que su Illustrissima del Señor Obispo, y Señores Canonigos, teniendo las diferencias sobre el punto de las bendiciones del incienso, y otros, pusieron la resolucion en manos de su Real Magestad, y fue de su real agrado resolver que el Señor Obispo no hiziesse ninguna novedad del estado en que avia hallado los puntos de la controversia en el ingresso de su Iglesia, en el interim que no se tomare resolucion en ellos en justicia, como consta de dicha resolucion num. 16.

Cier-

246 Cierto es, que la desunion de los Eclesiasticos es ocasion de bulla, y desprecio â los Seglares menos piadosos; qualquiera sucesso, en esta materia, se refiere entre ellos, se adelanta, se comenta, se cēsura con festividad, y chistes, como dixo Nazianzeno, *orat.* 14. y assi persuade el Padre Nuñez de Ledesma en su empera sacra 28. que las personas consagradas al Señor compongan sus pleytos, y para tomar el ajuste, que sufrieren los negocios, nombren arbitros de paz, que propongan medios convenientes à la vnion, y à su decencia; y que por vltimo, aunque sea con algun dispendio, la efetuen.

247 Y aunque en el capitulo, *contingit* 8. *de arbitris*, se prohibe à los Eclesiasticos el comprometer las causas espirituales en personas Seglares; esta decretal solamente prohibe los rigurosos compromissos, en que el Arbitro procede como Iuez, servando el orden judicial; pero no prohibe el que nombren los Eclesiasticos Arbitro de paz, que amigablemente les componga, y declare segun pareciere, sin orden judiciario; que esto es muy conforme â derecho, y comun sentir de los Doctores que cita Barbosa en dicho capitulo *nu.3.* y latamente lo prueva Fagnano, *ibid. à num.16. vsque ad num.27.*

248 La declaracion, pues, que el Arbitro de paz haze, no es sentencia, sino vn cumplimiento del compromisso, y la accion, que nace para su observancia, nace, no de la declaracion del Arbitro, sino del mismo acuerdo, en que las partes consentieron que resolviesse vn tercero, lo que controvertian, *vt post Cardinalem, cons.* 139. *num.* 6. sigue Fagnan. *num.* 26. y por esta resolucion deven passar los Eclesiasticos, aunque falte el beneplacito Apostolico, *vt est text. in cap.* 10. *fin. de pact. in* 6. *vbi communiter Doctores, cap. ex multiplici, de decis. cap.* 2. *de transact. & tenuit* Rotta, *apud* Rubeum, *decis.* 218. *num.*4. siguiendo la doctrina de Anchar. *in dicto cap. fin. de pact. num.*1. *per tot. &* Franchis, *ibid.*

249 Esta concordia impone fin á todas las controversias expressadas en el auto de ajuste, segun la continencia de aquel, *vt censuit* Rotta, *apud* Seraphin. *decis.* 1008. *num.* 3. y assi en virtud de este ajuste remite la parte todo lo antecedentemente actuado à su favor, demanera, que ni aun puede valerse de sentencia, ó cosa juzgada, que huviesse conseguido, ni de instrumento, ni aun executivo, que todo queda anulado seguida la sentencia del Arbitro, ni puede alegar otro derecho, sino el que huviere adquirido por la declaracion del Arbitro, segun

decla-

declarò la Rota, *apud* Rub. *decis. 91. num. 1.* siguiendo la doctrina de Romano, *cons. 349. num. 14. vers. 1.* y Decio, *cons. 375. num. 2.*

250 Con que la parte, que se ha ajustado, y comprometido, no puede passar à la declaracion de censuras en virtud de lo actuado, antes del compromisso, porque todo aquello, juntamente con sus provanças judiciales, y todo el processo queda *ipso iure* extinguido, y anulado, *vt in cap. 1. cum* Glosa, *de transact. & c. 1. de littis contest. & tenet* Rotta, *coram* Gregorio XV. *decis. 286. num. 6. & apud* Rub. *decis. 414. num. 2. par. 2.*

251 Y queda esto sin reparo alguno, quando el Arbitro ha sido el mayor Monarcha del mundo nuestro Rey, y Señor [que Dios guarde,] de cuyo zelo se ha de presumir ser su resolucion muy conforme à la equidad, *cap. audita, de restit. spoliat. l. ex facto, ff. de vulg. subst.* y que guardò à las partes su derecho, *vt censuit* Rotta, *apud* Rub. *decis. 666. num. 15. tom. 3.*

252 Con que ambas partes devieron de consentir, y passar por dicha real resolucion, conforme aquello del Deuter. *cap. 29. vers. 9. Custodite ergo verba pacti huius, & implete ea,* y en otros mil lugares lo manda la Sagrada Escritura: como tambien el derecho natural, *vt in l. ex empto 22. ff. de actio. emp.* ibi: *Nihil magis bonæ fidei congruit, quam id præstari, quod inter contrahentes actum est, & in l. minorem, 20. C. de transact. l. si voluntate, C. de rescin. vendit. & tenet* Surdus, *cons. 183. nu. 11.* Michael Raynoso, *observ. 57. num. 6.* y con mas rigor obliga el derecho Canonigo, que es el que ama mas la equidad, y asi manda la observancia de los pactos, *etiam nudos cap. 1. & 2. dt pactis.* Marius Antonius, *var. resol. 57. num. 50.* Molina, *de iustitia, & iure, tom. 2. disput. 26. num. 16.* donde dize, que sola la promesa obliga en conciencia por razon de la equidad natural, Machado, en su perfeto Confessor, *lib. 3. par. 5. tract. 1. docum. 1. num. 5.*

253 Y es de tanta eficacia la obligacion que nace de los conciertos, y ajustes, que aun los Principes Supremos no se eximen della, Bald. *in l. qui se Patris, C. vnde liberi, collat. penult.* Decius, *cons. 285. num. 5. qui num. 7. post.* Baldum, *& Magistrum sententiarum ita ait; Nihil mirum est, quod Princeps ex suo contractu obligetur, cum si Deus Optimus Maximus contraheret, ex sua promissione, & contractu teneretur.* Petra, *de potest. Principis, c. 23. num. 56.* Decian. *cons. 25. num. 28. lib. 4.* Aponte, *cons. 53.*

 num.

num. 6. Carolus Tapia, *in l. fin. ff. de constit. Princip. par. 2. nu. 2.* Barbosa, *lib. 3. vot. 76. à num. 1.*

254 Y quando el concierto, y ajuste se haze para conservar la paz, y buena correspondencia, y evitar disenciones, y litigios, deve observarse lo ajustado, aunque falten los apices del derecho. Socin. Iunior. *consf. 60. num. 37. volum. 3.* ibi: *Quando contractus fuerit initus pro pace, & concordia inter partes conservanda, debet perpetuò observari, neque in eo de apicibus iuris disputari debet; pro pace enim tolleranda sunt mala, c. 1. 23. quæst. 4. c. hæc quippe, 3. quæst. 6.* porque la paz es tan grande bien, que en las cosas humanas no se puede posseer, ni desear cosa mas gloriosa, ni mas delectable, como dixo San Agustin, *lib. 2. de Civit. Dei,* y lo refiere Alberico, *in l. 1. in principio, C. de caduc. tollen.* Angel, *in l. Imperatores, num. 3. ff. de pactis.* Abbas, *in cap. nisi essent. num. 3. & 5. de preben.* porque segun dize Silec. *lib. 11. de 2. Bell. pun. insf. 609. Pax vna triumphis innumeris iustior, pax custodire salutem.*

255 Con que no puede ninguna de las partes apartarse de lo resuelto, *quia licet omnes contractus ab initio sint voluntatis, ex post facto fiũt necessarij, l. sicut ab initio, C. de oblig. & actio.* Cevall. *cõmun. contra cõmun. quæst. 168. num. 11. & alij passim,* ni pueden las partes arrepentirse, *vt in l. 1. &* ibi: Glosa, *verb. non actus, C. quando liceat ab emp. disce.* Caldas Pereyra, *de empt. & vendit. cap. 28. num. 16.* Gracian. *discept. 246. nu. 15.* y es la razon, porque no puede vna de las partes quitar à la otra el derecho, que por el concierto tiene adquirido, *l. fin. ff. de pact.* ni aun lo puede hazer el Principe por su autoridad ordinaria, *l. 1. §. meritò, & §. si quis à Principe, ff. nequid in loc. pub. l. 2. l. rescripta, 7. versf. nisi fortè, C. de precibus Imperatori offerend. l. nec eius, 4. cap. quamvis 8. de rescrip. cũ latè traditis per* Anton. Gabriel, *lib. 3. tit. de iure quæsito non tollen. concl. 1. &* Velam. *discret. 16. num. 53.*

256 Y mas quando el ajuste es obligatorio por vna parte, y otra, *vt est tex. l. labeo 19. versf. contractum, ff. de verb. signif. cum traditis à* Glosa, ibi: *Verb. vltrò citróque.* Nicolaus Moz. *de contract. in genere, art. 4. ex num. 4.* Mendoz. *de pact. lib. 1. cap. 4. num. 49.* Molin. *de iust. & iure, tom. 2. disp. 252.* Morlà, *in Emporio, tit. 9. in proemio num. 7.* de todo lo qual se infiere con toda evidencia, que en virtud del ajuste, y cõcierto, que hizieron su Illustrissima, y Cabildo, quedaron anulados todos los procedimientos hechos antecedentemente por el Señor Obispo,

y assi

y assi el dicho precepto, y censuras fulminadas.

§. XXXII.

PUDIERON LOS CANONIGOS SIN TEMOR DE CENSURAS *bendecir el incienso el dia de Ramos.*

257 CIerto es, que siempre entendiò el Cabildo, que su Illustrissima passaria por la declaracion de su Mageſtad, y que cederia à lo que vna vez resolviò: *At ego* [dezia Plinio] *nec interrogare quidem fas puto, de quo pronunciatum est. lib.1. Epist. 5.* y Cassiodoro: *Diffinitam rẽ, nulla volumus ambiguitate turbare:* porque *impingere necesse esset* (dixo Pedro Quesada, y Pilo,) *in non attribuendam fidem Regio oraculo, quod absit controvers. 17. num. 48.* No parece, que podia tener dificultad, que el Cabildo, y Canonigos, siempre conservaron por lo menos civilmente su antigua possession de bendecir el incienso en dichas funciones, *præsente Episcopo*; porque no les perjudicò su possession, la bendicion que hizo el Señor Obispo el dia de San Pedro, por ser este el acto que diò motivo al pleyto que no se deve atender, ni quita la possession; tampoco la perdiò por los actos conservativos de las bendiciones que hizo el Señor Obispo, hasta el dia de la notificacion del monitorio; porque esto lo permitiò *metu censurarum*, y assi no le dañaron, *vt censuit* Rotta, *apud* Rub. *decis. 91. n. 5.* ibi: *Siquidẽ paruerunt, metu censurarũ, & cũ timor cẽsurarũ sit iustus, propter plurima incõmoda, quæ accedũt excõmunicatis, sequitur, quod paritio minimè noceat,* Romam, *cons. 369. n. 14.* Gigas, *de pen. quæst. 36. num. 4.* Caputaquel. *decis. 330. & 331.* ni le perjudicaron al Cabildo los demas actos, *quia metus operatur, quod omnes actus subsequenter gesti, tamquam provenientes ab initio metitulosо laborarent eodem vitio, & nullius sint roboris ad inducendam ratificationem, Doctores in l. 2. C. quod metus causa* Barth. *in l. penult. ff. de condit. obturp. casu,* Covarru. *in cap. 3. tom. 4. decret. par. 2. cap. 3. §. 5. num. 1.* Rolan. *cons. 2. num. 86. lib. 1.* Paris, *cons. 60. num. 34. lib. 4.* Rotta, *decis. 771. nu. 8. & 9. & decis. 851. num. 1. & decis. 863. num. 4. coram* Seraphin, Rotta, *apud* Dianam, *in causa vlix. Bonon. 19. Ianuarij 1646. in præs. post. tom. 9. var.*

258 Con que siempre retuvo la possession civil, y continuò las dili-

diligencias para recuperar la natural, acudiendo á Iuez competente para la manutencion; y asi no se puede dezir que voluntariamente la dexasse, *vt in simili consideravit* Rotta, *apud* Rubeum, *decis. 42. num. 6.*

259 Y aunque en el ajuste consintiò, y vino bien, que su Ilustrissima bendixesse en el interim, y pendiente la resolucion de su Magestad, fue por el deseo grande que tuvo de conseguir la gracia de su Prelado, y la paz, y quietud, siguiendo el parecer de San Ambros. *1. offi. cap. 21.* ibi: *Siquidem de suo iure virum bonum aliquid relaxare, non solum liberalitatis, sed plerumque etiam commoditatis est. Primum dispendio litis carere non mediocre est lucrum, deinde accedit ad fructum, quod augetur amicitia, ex qua oriuntur plurima commoditates.* Y solamente vino bien el Cabildo, por el interim, que se tardasse la resolucion; que es por aquel medio tiempo, y no mas, *l. qui ad certum, ff. locati, l. si chor. in fine, ff. de legat. 3. l. libertus, §. in quæstione, ff. ad municip.* Cephal. *cons. 450. nu. 27. lib. 3.* Signorol. *cons. 189. num. 1.* Rimin. Iun. *cons. 244. num. 48. & 71. lib. 3. & alij quos citat* Barbosa, *dict. 173.* y por este permisso tuvo su Ilustrissima la possession precaria, *ex l. certe, 6. §. Iulianus, ff. de Precatio, quam exornat* Amaja, *lib. 2. obser. cap. 8.*

260 Y este permisso no duró, sino en el tiempo que estuvo pendiente la dicha resolucion. Surdus, *cons. 460. num. 68.* Monachus, *decis. 59. num. 21. resolutum, in Rom. societ. 9. Aprilis 1612. impres.* Zach. *post. tract. de societ. decis. 78. num. 2. Quia quod ad tempus concessum est, extra tempus censetur prohibitum.* Barbosa, *axiom. 46.* Gonz. *ad reg. 8. cons. §. 5. probat.* Glosa, *3. num. 4.* Fontan. *tom. 2. decis. 575. num. 21.* y asi seguida la resolucion de su Magestad favorable al Cabildo, pudo *propria authoritate* entrarse en la possession natural, *cap. cum dilectus, §. verum vbi* Butrius, *in 4. notab. sub num. 4. vers. sed habenti proprietatem, de ordi. cognit.* Alexan. *cons. 94. num. 6. volum. 5.* Bald. *cons. 387. sub num. 1. collat. 2. post med. vers. & si diceretur, volum. 1. & censuit* Rotta, *apud* Rubeum, *decis. 139. num. 16. divers.* ibi: *Ecclesia enim retinet civilem possessionem, quam non perdit, ex eo quod quis sibi occupet naturalem, ita vt ratione eiusdem civilis propulsare potest turbatores, illisque rejectis, naturalem primævam continuare iux. Theoricam Bar. l. 1. §. interdum, n. 3. vers. quandoque per illam clandestinam possessim, ff. vti possid. & in l. 3. §. cum igitur, num. 1. vers. ideó in istis, ff. de vi, & vi armat.* Iasson, *in l. clam. possidere, §. qui ad nundinas, n. 24. ff. de adqui. possess.* Paris, *cons. 24. num. 24.* Ni la pocession precaria, califi-

calificada, y tẽporal, que permitió el Cabildo, al Señor Obiſpo pendiente la reſolucion de ſu Mageſtad, pudo darle derecho de continuarle ſeguida la reſolucion contra la intenciõ del Cabildo, Mantic. *deciſ. 267. num. 6.* Ludovic. *deciſ. 283. & 332.* Font. *deciſ. 544. & deciſ. 516.*

261 Y aſsi faltando el permiſſo, la violencia, y el temor; ſi huviera el Cabildo prometido, que el Señor Obiſpo huviera entrado en la poſſeſsion, ſe huviera perjudicado en ſus derechos; porque ſin violencia formal, y verdadera, huviera ſu Illuſtriſsima bendecido, *vt tenet* Fermoſ. *in cap. in littiris, de reſtit. ſpoliat. quæſt. 8.* Covarru. *lib. 3. var. cap. 16. num. 7.* D. Manuel Gonzales Telles, *in c. conquerente, de reſtit. ſpoliat. num. 10.* porque quietandoſe el Cabildo en la poſſeſsion del Señor Obiſpo, que quiſo continuar ſin ſu permiſſo, faltando la violencia formal, es cierto que huviere conſentido ſu poſſeſsion, *iux. not. per Gloſam communiter receptam, in l. qui lumina viſsini. 20. ff. de ſervit. Vrban.* Franch. *deciſ. 166. num. 8.* Rotta, *apud* Seraphin. *deciſ. 51. apud* Coccin. *deciſ. 402. num. 10.* Maranta, *reſpon. 35. num. 27. & 28. & reſpon. 95. num. 8. par. 5.* Beltran. *ad* Greg. *deciſ. 162. num. 16.* Iulius Caponius, *tom. 5. diſcep. 331. num. 10.* Y como vno de los mayores derechos que tenga el Cabildo para ganar eſta cauſa ante el Iuez competente, es la poſſeſsion, no podia ſin notorio perjuizio de ſus derechos, y aun ſin deſprecio de la reſolucion de ſu Mageſtad, que deve apreciar, conſentir à que el Señor Obiſpo bendixeſſe el incienſo contra ſu poſſeſsion; y en ello no delinquió, ni incurriò en cenſura, pues eſtava revocada la contenida en el monitorio por el Señor Auditor, y por el Señor Obiſpo, mediante la reſolucion de ſu Mageſtad; y eſtando en eſta inteligencia no pudo incurrir en pena, *vt tenet* Navar. Sayrus, Rodriguez, *& alij apud* Merol. *tom. 1. diſp. 1. cap. 2. dubit. 3. & dubit. 16. num. 218.* Caſtrus Palaus, *tom. 1, tract. 3. diſcurſ. 1. par. 17. à num. 1.* y es la razon, porque no ſe puede dezir, que haya delinquido el que voluntariamente no haze contra la prohibicion de la Igleſia, y no obra contra aquella el que entiende que no la ay, *vt tenet* Tamborin. *in explicat. Decalog. lib. 1. cap. 2. §. 10. num. 11.*

262 Cierto es, que es comun ſentir en los Doctores, que el que tiene precepto paraque pague alguna cantidad dentro de cierto tiempo, con pena de deſcomunion *ipſo facto*, ſi pendiente el termino el acreedor le dilata la paga, ó le perdona la deuda, caído el plazo, no incurre en la

en la censura, aunque no pague. Hostien. *in cap. Præterea, de appel.* Deci. *in cap. de causis, nu. 7. de offi. deleg.* Mendoz. *comment. ad regul. Concel. reg. 34. quæst. 36. num.* 11. y no incurriendo la censura, ni el acreedor puede instar la declaratoria, ni el Iuez concederla, porque seria agravio notorio, que pensasse el deudor no estar obligado à la execucion del precepto, y que sin embargo le declarassen incurso en la censura en él cominada; y asi no pudieron entender los Canonigos que avian de incurrir las censuras fulminadas en el precepto, quando el punto de las bendiciones, se avia puesto en manos de su Real Magestad, y avian conseguido resolucion favorable, de la qual avian de vsar, y vsaron en dichas bendiciones.

§. XXXIII.

NVLIDAD DE LA DECLARACION DEL INCVRSO DE LA *pena de quinientos ducados, y de su execucion.*

263 Sin embargo de tan justos fundamentos como tuvo el Cabildo, para proseguir el Celebrante las bendiciones del incienso, el dia de Ramos, se diò por tã sentido el Prelado, q̃ el mismo dia recibió informacion del hecho; y imbió sus Ministros à las casas de los Canonigos, que avian celebrado para hazer sequestro en sus bienes; y el otro dia por la mañana notificó en sus casas vn precepto en que se les mandava, que dentro de tres horas precisas pusiessen en poder del Escrivano de su Curia prendas de valor de quiniẽtos ducados, alias passaria à la declaracion de las otras penas cominadas en el precepto de 28. de Iulio de 1685.

264 Esta execucion se hizo sin declaracion legitima del incurso de la pena de dichos quinientos ducados; y es necessario en derecho natural, y positivo, que para condenar al reo haya tres citaciones; la primera paraque paresca en juizio à responder. La segunda paraque alegue de sus defensas. Y la tercera paraque acuda à oir sentencia. Esta es la praxis que se observa en qualquier Tribunal. Paser. *in praxi formandi proces. quæst. 21. art. 2. per tot.* y sin estas citaciones ningun Superior, aunque sea Principe supremo, puede condenar al reo; y si lo haze *est ipso iure nulla* la sentencia, porque como le toca en los bienes, se le deve al

reo conceder defensa, *cap. quisquis Episcopus, 4. quæst. 5. c. venerabilis de dolo, & contum. latè* Farina. *in prax. crimin. quæst. 185. num. 154. Nam ad actum, ex quo quis lędi potest, vocari debet, quod si non sit vocatus, ei non præiudicat, vt tenet* Fermosin. *ad tex. in c. quamvis, de senten. & re iudic. quæst. 1. num. 13. & probat, ex tex. in l. nam ita.* Divus, *ff. de adop. l. vnoquoque, ff. de re iudi. l. fin. C. si per vim, cap. licet de maiori. & obed. c. cum ex lit. de integ. rest. Clem. Pastoralis, de re iudic.* y esta defensa es del derecho natural, y no la puede quitar el Iuez, *vt ex dicta Clem. Pastoralis, §. cæterum, & Clem. sæpè, de verb. signifi. tenet* Farina. *quæst. 185. num. 210.*

265 Ni obsta, si se alega que fue notorio el delito, y contrafaccion del precepto, que no era necessaria declaracion del incurso con citacion de parte: porque para la condenacion de la pena, no basta que el hecho sea notorio, sino que ha de constar que se hizo con dolo, quãdo el hecho es *in se* licito, y solamente malo, porque es prohibido, que entonces deve provar el Fisco el dolo, *vt ex tex. in l. 1. §. item, ff. ad sillan.* Brunor à Sole, *in suo consil. crim. num. 13.* Farin. *cons. 37. num. 16.* y en este caso no podia el Fiscal provar el dolo; porque los Canonigos pudieron, provablemente por lo menos creer, que el precepto que se les avia hecho era extinto por el ajuste, y resolucion subsequente, y por el mandato de manutencion del Señor Auditor, *& qualibet credulitas excusat, etiam à pœna, & inobedientia, vt latè probat* Giurba, *cons. 34. à n. 25.* y lo declaró la Rota, *apud* Farin. *decis. 635. in novis.* y es doctrina que con muchos textos, y Doctores prueva Capycio Latro, *cons. 1. num. 98.* ibi: *Tertiò non potest tractari, de exactione prætensæ pœnæ, ex quo prætensum mandatum, quatenus tale, possit appellari expiravit, vel saltim quia habuit iustam causam credendi fuisse extinctum ad exclusionem prætensi doli.*

266 Mas, que aunque sea el delito notorio, siempre es necessario que preceda declaracion del Iuez, paraque pueda executar la pena; porque la declaratoria no se requiere paraque conste del delito, sinó paraque el Iuez, como Ministro de la ley, declare la aplicacion de la pena, como prueva Delbene, *de officio S. Inqui. par. 1. dubit. 131. corol. 2. vbi num. 3. ait: Falsum est requiri sententiam declaratoriam criminis solum, vt constet crimen esse cõmissũ, sed præterea requiritur aliquid aliud; vt scilicet Iudex, tamquam minister legis, auditis defensionibus rei, applicet pœnam statutam in lege huic, vel illi reo, quod est verum, etiã in casu quo reus in iudicio*

con-

confessus sit suum crimen ita, vt in hoc casu etiam requiratur sententia declaratoria criminis, vt supra dicebam.

267 Y esto etiam procede en los delitos en los quales ay pena impuesta *ipso facto*, que siempre se requiere declaratoria del Iuez, como latamente prueva el dicho Delbene en dicha dubitacion *131. per tot.* ni el reo tiene obligacion de pagar la pena *etiam in conciencia*, hasta que el Iuez, oidas sus defensas, declara el incurso de dichas penas, *cap. in literis, de restit. spoliat.* Molina, *de iusti. & iure tom. 1. disput. 95. num. 3.* Simancas, *de Cathol. instit. tit. 9. num. 175.* Sanchez, *lib. 2. moral, cap. 22. num. 18. & alij passim*, pues la declaracion de la pena no la puede hazer el Iuez sin citacion de parte, *vt tenet* Fermosin, *in c. ad nostram, de appellat. quaest. 3. num. 35.*

268 Y aviendo el Señor Obispo declarado, como dize que los Canonigos avian incurrido en la pena de los quinientos ducados, solo á pedimiento del Fisco, y sin averles citado, ni ohido, les fue licito apelar: *Nam à declaratione pœnæ, quæ tunc propriè potius est hominis sententia quam legis, appellari permittitur, iux. Glosam singul. in c. cupientes, §. quod si per viginti. ver. Privatos, de elect. in 6. & tenet* Fermosin. *cum alijs cit. in dict. c. ad nostram, num. 33.*

269 Por lo qual, y aviendo apelado los Canonigos, no se pudo hazer execucion en sus bienes, pues la suspendió la apelacion, *l. 1. in fin. ff. ad Turpil. l. fin. §. illud, ff. de temp. appel.* y mas con la precipitancia de mandarles pagar dentro del termino de tres horas, tiempo muy corto para hazer paga tan considerable, *debitor enim non debet venire sacco parato*, sino que se le deve dar algun tiempo para ajustar la paga, *nam debitores, vt solvant sunt conveniendi cum efficacia benigné, & cum instantia humané, l. si bené, 33. ff. de vsur. l. 1. C. de comm.* y es cierto, que los Canonigos aun no tuvieron noticia destos preceptos, sino casi ya espiradas las tres horas, por no aversele notificado personalmente, sino que se dexaron en sus casas al tiempo que se hallavan fuera de ellas.

§. XXXIV.
NVLIDAD DE LA DECLARATORIA DEL INCVRSO DE *las censuras.*

270 Sin embargo de todo lo dicho, á las cinco de la tarde dió el Señor Obispo, el fallo, y declaró que avian incurrido los Canonigos

en la censura de escomunion mayor *latæ sententiæ*, por estas palabras, ibi: *His propterea meritis processus attentis, pronunciamus, sententiamus, & declaramus præfatum D. Gregorium Quint Zaforteza, Sacristam, & Canonicum, Doctorem Michaelem Ballester, & D. Franciscum Togores Canonicos incidisse, & incurrisse in censuram excommunicationis maioris latæ sententiæ ipso facto, ob illorum contumaciam, inobedientiam, & contrafactionem præfato precepto emanato à nobis 27. Iulij 1685. ipsis notificato 28. eorumdem, & vti tales publicandos, publicarique, & evitari mandamus, cum agravatione, & reagravatione vsque ad anathema inclusivè, & pro his expediantur cartella in forma solita.*

271 Los motivos que dió para passar à esta declaratoria, fueron solo el aver bendecido el incienso en el Altar; no satisfiço á las razones que se avian alegado por parte de los Canonigos en sus libelos de apelaciones; que tenian de antes presentados; que son los contenidos en este papel; sino solo à la excepcion de la inhibicion del Señor Auditor, diziendo que era notoria nula la dicha inhibicion, *ex defectu iurisdictionis*, y que esto era mas claro por el decreto de la Sagrada Congregacion de 20. Noviembre 1685. despachado con citacion del Procurador del Cabildo, mediante el qual, fue inhibido el Señor Auditor.

§. XXXV.

PRIMERA NULIDAD POR FALTA DE MONICION, y citacion.

272 EXpressamente manda el derecho, que no promulguen los Prelados sentencia de descomunion, sin preceder monicion, *vt in cap. 48. de senten. excomm.* ibi: *Sacro approbante Concilio prohibemus ne quis aliquem excommunicationis sententiam, nisi competenti admonitione, & personis præsentibus idoneis, per quas, si necesse fuerit, possit probari monitio, promulgare præsumat.* Y esta amonestacion deve ser trina, ò vna por tres, como està determinado en el capitulo, *constitutionem, de senten. excom. in 6.* ibi: *Statuimus quoquè vt inter monitiones, quas vt Canonicè promulgetur excommunicationis sententia statuunt iura præmitti: Iudices sivè monitionibus tribus vtantur, sivè vna pro omnibus, observent aliquorum dierum competentia intervalla. Et notant* Butrius, *in dict. cap. sacro, nu. 2. &* Felinus

n. 1. &

n.1.& in cap. illicita, 24. quæst. 3. Covarru. *in cap. Alma Mater, de sent. excomm. par. 1. §. 9. num. 5.* Y sin estas amonestaciones son nulas las censuras, *vt docent* Victoria, *in summa*, §. 335. Vibaldus, *in Candelabro aureo*, *y alij, quos citat* Barbosa, *in dict. cap. Sacro, 48. num. 5. §. quando vero.*

273 Pero parece que es ocioso este discurso, porque el Señor Obispo en dicha sentencia declaró, que los Canonigos avian incurrido en la censura de descomunion, por la contrafaccion del precepto, en el qual caso no es necessario monicion; *Cum non sit necessaria in excommunicatione lata à Canone, vel statutos Ipsa siquidem lex, quæ ita maturè, & cautè censuram ipsam indixit, quotidie admonet subditos, ne prohibitum crimen committant, & rem lege vetita agant: idcircò alia specialis monitio necessaria non est*; y asi bastante monicion es el precepto en que se fulminó la censura.

274 A lo qual se responde, *quæ quidquid sit*, si para la declaracion del incurso, es necessaria monicion, quando la censura està impuesta *absolutè* en el precepto, y no tiene dificultad, que està en ser, y no extinto dicho precepto, pero en el caso presente era necessario que precediesse monicion: asi porque ya se hallava alterado por el convenio, y demas circunstancias, que se han referido, el dicho precepto: como tábien porque en caso de contrafaccion, no fue la censura impuesta *ipso facto absolutè*, sino *in subsidium*, y asi pàra passar el Iuez à la dicha subsidiaria era preciso que precediesse monicion.

275 Para esto se ha de suponer, que antes del Sagrado Concilio de Trento los remedios de las censuras no eran subsidiarios; sino que los Iuezes Eclesiasticos vsavan dellas sin tantear otros remedios; despues los Padres del Concilio, en el *cap. 3. sess. 25.* mandaron que no procediessen los Prelados con censuras, *nisi vbi executio realis, vel personalis fieri non possit*, el qual decreto se hizo â instancia de los Embaxadores del Rey Catolico, *vt patet ex actis, quæ in arce Sancti Angeli asservantur, vt testatur* Fagn. *in cap. pervenit, de adulter. num. 32.* De lo qual se infiere que no pudieron los Canonigos incurrir en la censura, *etiam in foro interno*, al tiempo que bendixeron el incienso, en que pretende el Señor Obispo la contrafaccion del precepto; porque ya no seria subsidiaria la censura, sino absoluta, contra lo dispuesto en el Sagrado Concilio, y la mente de su Magestad, declarada por medio de sus Embaxadores para descanso de las conciencias de sus vasallos.

Con

276 Con que ſolamente pudieran incurrir eſta cenſura, quando conſtaſſe al Iuez judicialmente, y con legitimas provanças, *non eſſe locum reali, vel perſonali executioni*, por las penas incurſas por la contrafaccion, ſegun declaracion de la Sagrada Congregacion, de que teſtifica Fagn. *in cap.* Sacro, *de ſent. excomm. num.* 40. porque como ſea la deſcomunion vna pena graviſsima, ſolamente ſe permite à los Prelados que vſen della, *in contumaces, cum nulla alia illis remedia proſunt: nec enim ſeviora ſunt adhibenda, cum leviora ſufficiunt.* S. Thom. *in* 4. *d.* 18. Tabiena, *in verb. excomm.* 1. *num.* 3. *verſ. vtrum excommunicatio.* Luego para incurrir los Canonigos la cenſura, era preciſo que eſtuvieſſe evacuado del todo legitimamente el medio de la execucion de las penas. Ioan. Ant. Novar. *in ſumma Bullar. commẽt.* 92. *nu.* 21. que cita muchos Doctores, y deciſiones: que no ſe hizo, como queda provado §. 33. y que ſe mandaſſe à los Canonigos que pagaſſen la dicha pena dentro de vn termino competente en la cominatoria, de que *aliàs* ſe paſſaria al otro remedio de las cenſuras. *Quia indubium eſt locum non eſſe remedio extraordinario, ſi adeſt ordinarium; vt eſt tex. in l. Apud minorem,* 12. *l. in cauſa,* 16. *ff. de minor. l. quædam,* 9. *ff. de edendo; l.* 1. *ff. de præſcrip. l.* 3. *C. ſi in integrum reſtitut. cap. Clericus qui,* 11. *quæſt.* 3. Fontan. *deciſ.* 113. *num.* 4. *& de pact. nupti. tom.* 1. *clau.* 4. Gloſa, 18. *par.* 10. *num.* 100. Leo, *deciſ.* 166. *num.* 3.

277 Antes del Sagrado Concilio de Trento, era eſtilo del Señor Auditor de la Camara, que quando condenava al deudor à la ſolucion de la paga, le dava vn termino preciſo para pagar, con pena de deſcomunion, *ipſo facto,* y aſsi paſſado el termino, *ipſo facto,* el deudor quedava deſcomulgado, ſin otra monicion; y por ſer eſto contra el decreto del Concilio de Trento, reformò el eſtilo Pio V. en ſu conſtitucion 113. *die* 12. *Kalend. Decembris* 1570. *in Bullario, tom.* 2. *fol.* 316. y mandò que antes de imponer la ſentencia *ipſo facto,* ſe hagan todas las diligencias para hazer la execucion real, ò perſonal; y quando por eſte medio no ſe puede conſeguir, ſe paſſe al ſubſidiario de la deſcomunion: pero que ſe le dé termino de 30. & 20. dias para pagar, y quando fuere contumaz, dize §. 10. *Semper illud omninò ſervetur, vt ad excommunicationem cuiuſquam non deveniatur, niſi cuius fuerit extra iudicem contumacia, ipſo etiam, nec tantum Procuratore ſuo, quãvis ſpecialiter conſtituto, prius legittimè citato;* y aſsi deſpues del Concilio, y en fuerça del dicho decre-

creto, no tiene lugar el dicho remedio subsidiario de las censuras, no constando de contumacia en la solucion de la pena; desta contumacia no puede constar sin preceder monicion, *vt tenet* Barbosa, *in cap. Romana, de senten. excomm. nu.* 9. luego no pudieron los Canonigos incurrir en la censura subsidiaria, sin preceder monicion de que pagassen los 500. ducados dentro de vn termino competente de 30 ú 20. dias, con que fue nula la dicha declaracion, *cap. statutum, de senten. excomm. in 6.* Sa, *verb. excommunicatio, num. 4.*

278 Ni embaraça el precepto que hizo, paraque pagassen la pena dentro de tres horas; porque en el dicho precepto no se especificò, que *aliàs* passaria el Señor Obispo al remedio subsidiario de la descomunion, lo qual es necessario, *ex cap. pervenit, de decimis*, ibi: *Sub excõmunicationis distinctione, cap. Salonitana, 63. dist.* ibi: *quod ei sub excõmunicationis; & ibi Glos.* Vestr. *in prax. civil. lib. 2. cap. 4. n. 7. & lib. 8. cap. fin. n. 28. & facit cap. 1. de eo, qui furt. ord.* ibi: *Sub anathematis interminatione, & tenet* Belleto, *in disquisit. cler. par. 1. de favore Cleric. §. 4. num. 47.*

279 Faltó legitima citacion, la qual se requiere, y se deve hazer, *coràm personis honestis ad testificandum, per quas si necesse fuerit possit probari, vt patet in dict. tex. Sacro, de sent. excom. & tenent* Riccius, *tom. 1. in prax. resol. 454.* Macer. *lib. 1. var. cap. 71. n. 2. 6. & 7.* Borell. *in sũma decis. tit. 44. de citat. 184.* Barb. *in cap. susceptis, n. 18. de cau. poss. & prop. Quod etiam procedit in facto notorio, vt tenet* Beronius, *q. 17. n. 50. & latè probat* Iuli. Capon. *tom. 1. discep. 62. n. 16.* Barb. *in cap. reprehensibilis, 26. de appellat. num. 5.* Belleto, *de favore Clericali, par. 1. §. 4. num. 49.* Con que fue nula la citacion, que no se hizo personalmente â los Canonigos, sino en su casa, sin aver precedido diligencias de hallarles por ser notorio, y al tiempo que se hizo la citacion en su casa, se hallavan en su Iglesia celebrando la Missa, ò en la Aula Capitular; lo qual sabia el Señor Obispo por averles convocado para Congregacion Capitular, que tenian en dicho tiempo; y faltando las diligencias para hallar la persona, es nula la citacion hecha en la casa, *vt latè probat* Azin. *in prax. §. 31. cap. 4.* Macerat. *lib. 1. resol. 57. num. 12. & citatio ad domum subsidiaria est, quæ tunc domum fieri potest, , cum citandus expediri non potest, nec valet, facta tali tempore, quo citatus non potest venire, l. aut qui aliter, & ibi* Glosa, *in vig. ff. quod vi aut clam.*

280 Fue tambien nula la citacion, por averse hecho dentro de termi-

termino tan breve, como es el de tres horas; *Et citatio, quæ continet nimis brevem terminum ad comparendum est ipso iure nulla, cap. cum dilecti, & ibi* Abbas, *extra, de dol.& contum.* Crescen. *decis. 6 alias 71. de dol.& contum. num. 1.* Vivius, *decis. 274. num. 15.* Puteus, *decis. 150. lib. 3. num. 1.*

281 Y conteniendo esta citacion tan breve termino, se pudieron apelar, como apelaron della los Canonigos, *vt tenet* Puteus, *loc. cit. n. 2.* Rubeo, *decis. 104. num. 17. divers. Nam à præfixione brevis termini datur appellatio.* Gonzalez, *super Reg. 8. Cans. Glos. 9. §. 1. num. 192.* Novar. *in comment. Bullar. 107. num.* 13. Y aviendo apelado del termino, no les pudo correr à los Canonigos, y en virtud de esta nula citacion, no pudo proceder à la sentencia declaratoria; *Authen. ei qui appellat. Authen. sed & filijs, de tempor. appell. Authen. si tamen, in medio, de appellat.* Hartam, *observ. 2. de appel.* Novar. *dict. comment. 107. num. 14.* Salgad. *de reg. protect. par. 2. cap. 1. num. 19.* y asi por todas partes fue nula esta citacion, y nula la sentencia subseguida *defectu citationis legitimæ.*

§. XXXVI.

SEGVNDA NVLIDAD POR SER NVLO, Y PRECIPITADO el processo.

282 EMpeçò este processo à las siete de la mañana del dia 8. de Abril 1686. por el mandato notificado en las casas de los Canonigos; y acabó á las cinco de la tarde del mesmo dia, en que se pronunció la sentencia de descomunion; y asi duró diez horas, siendo asi que manda San Leon Papa, *in cap. 38. 11. quæst. 3.* que considere mucho el Prelado las causas que tiene para proferir sentencia de descomunió, ibi: *Causæ ergo pensandæ sunt, & tunc ligandi atque solvendi potestas exercenda.* Mucho se ha de considerar, si se puede curar la enfermedad, con medicamentos suaves, antes de contar la parte principal del cuerpo, *cum dolore amputatur etiam* [dixo Ambrosio, *2. de offi. cap. 27.*] *quæ putruit pars corporis, & diù tractatur si potest sanari medicamentis.* La acceleracion, y precipitancia, en proferir las sentencias, la presume el derecho nacida de la ira, ò del afecto desordenado del Iuez, *cap. fin. de elect. in 6.* ibi: *Cōsuevit interdum, suæ confirmationis celeritate, præferens vtilitatem propriam iuri, & inordinatum affectum, etiam æquitati, vbi* Glosa, *cap. Deus omnipotens*

potens, *20.2.quæst.*1.Livius, *lib.* 20.*histor.* ibi: *Qui cupit festinat, & qui festinat evertit.*Laté Solorz. *de iur. Indiar. tom.*2. *lib.*4. *cap.*12. *num.* 34.

283 Es la precipitancia madastra de la justicia,*vt in Clem. Pasto. §. verum,de sent. & re iud. prope est enim vt libenter damnet,qui citò*, dixo Seneca, *de clementia*, *lib.*1. Y la sentencia que con tanta acceleracion se promulga, es nula, y no merece nombre de sentencia, *in dict. Clemen.* ibi: *Vt igitur memorata sententia iuris caret effectu, sic authoritate, & nomine rei careat iudicatæ, vt nec in opinione communi, aut vulgi labijs nomen habere sententiæ mereatur*, y vna de las mayores nulidades, que en vna sentencia consideró Casan. *in cath. glor. mundi, par.* 4. *in consider.*6. §. 4. fue, ibi: *Quia processus fuit ita præcipitatus, quod vix decem duravit horis.*

284 Y asi en derecho es la sentencia nula si se pronuncia precipitadamente Barth. *in l. prolata, C. de sentent. & inter l.* Glosa, *in leg.* 7. *& si Pretorem, ff. quibus cau. maior.* Petrus Ruis, *decis.* 2. *n.* 81. Mendez. *in prax. commis. forma* 9. *in verb. in statu.columna* 2. Valazco, *de priv. pau. par.* 1. *quæst.*6. *num.* 20. y asi lo sintió la Rota, *apud* Farin. *lib.*1. *cons. decis.* 14.*num.*1. ibi: *Quod sit nulla,& iniusta patet: primo ex celeritate processus, nam spatio duorum dierum post monitorium executum, Episcopus processit ad executionem, quo casu, non est dubium, quod sententia est nulla*, y esto aunque la causa sea executiva; *nam brevitas temporis est aperta nullitas, vt tenet* Rotta, *apud dictum* Farin. *decis.* 111. *in novis.*

285 Y aun los meros executores, no pueden declarar descomulgados à los que no obedecen sus comissiones, sin preceder los estilos substanciales, porque puede el que no obedece alegar justa causa. Felinus, *in cap. ad probandum, num.*6. *de re iudic.* Cassad *decis.* 6. *num.* 10. *de can. poss. & prop.* Lancellot. *de atten. litte pendente, in præfatio, num.*306 *&* 312. *& censuit* Rotta, *apud* Farin. *decis.* 625. *num.*4. *vbi nu.* 5 *ait: Ex quibus patet quam præcipitanter Iudex subdelegatus, non præfixo alio, quam trium horarum termino, ad parendum Bernardo, contra eum sententiam declaratoriã tulerit*, pues qualquier causa, aunque solo colorada, excluye la declaratoria de censuras, *ob non paritionem* Rube. *decis.* 208. *num.* 18. *tom.*1. *novis.* y aun en caso de manifiesta contumacia, y inobediencia à los mãdatos Papales, no passa la Rota à conceder declaratoria, sino que concede à la parte por lo menos quinze dias, *ad parendum, vt patet apud* Rubeum, *decis.* 290. *num.* 6. *tom.* 2.

Fue

286 Fue tambien nulo este processo, por averse fabricado sin jurisdiccion, pues no la tiene el Señor Obispo siendo parte, *& censura ferenda non est in propria causa, vt tenet* Scobar. *in sua Theolog. moral. lib. 9. sect. 1. cap. 6. num. 3. quia Episcopus, qua parte est actor est subditus, qua parte Iudex est superior, & nemo est sibi subditus, & superior.* Y se ha provado §. 20. y assi de tal processo, *non potest sequi valida pronunciatio* Butrius, *in cap. super litt. num. 52. vers. sed adverte, de rescriptis.* Felinus, *in cap. suborta, num. 6. de senten. & re iudic.* Rubeus, *decis. 11. num. 20. diversorum.*

287 Y mas, conteniendo este processo otras infinitas nulidades, pues se examinaron los testigos, sin injuncion de la parte; en dias tan Santos en que la Santa Iglesia està ocupada en la memoria de la muerte, y passion de nuestro Redentor, y assi no deven los Eclesiasticos estar ocupados en formar processos, quando no es la necessidad muy precisa, y todo lo actuado en tales dias es invalido. Layman. *lib. 4. tract. 7. cap. 2. num. 1.* Fagundes, *lib. 1. cap. 14.* Tambur. *in explic. Decalogi. lib. 4. c. 4. n. 4. Nam Sacerdotes ad sacrificandum vacare debent, non ad litigandum, cap. quoties, de accusat. cap. fin. de ferijs.* Navar. *in cap. cum contingat, de sent. excomm. cau. nul. 12.* Pasqualig. *in suis comment. par. 2. quæst. 9. num. 6.* y contiene las demas nulidades, que en semejante caso considerò Iulio Caponio, *tom. 1. discep. 61.*

§. XXXVII.

TERCERA NVLIDAD, POR AVER PROCEDIDO EL SEÑOR Obispo, estando inhibido por el Señor Auditor.

288 EN el §. 29. ya se ha provado q̃ el Señor Auditor le inhibió, y assi no pudo su Ilustrissima *post inhibitionem*, passar á la declaracion, *vt est textus in cap. vt nostrum, 56. de appellat.* y assi todo lo hecho *post inhibitionem*, es nulo, y atentado, *vt fuit iudicatum, in vna Toletana Canonicatus 1. Februarij 1595. tradit* Flamin. *de resig. lib. 2. quæst. 3. num. 9.* Cevallos, *in practica, quæst. 897. à num. 744. & hoc etiam si sententia sit executoria, & inhibitio fuerit intimata ante executionem.* Thesau. *decis. 49. per totam; ex eo, quia inhibitio trahit secum decretum irritans.* Lancellot. *de attent. cap. 50. ampliat. 1.* Fermos. *in dict. cap. vt nostrum,*

quæst.

quæst. 1. à num. 19. y quando el precepto es inhibitorio, *de non turbando, seu molestando,* justo, ó injusto se ha de obedecer, Puteus, *decis. 121. par. 1.* Lancellot. *de attent. par. 2. cap. 20. num. 2.* Macerat. *lib. 1. var. casu 71. vers. quod declarat.*

289 Y no pueden los Iuezes inferiores faltar à la obediencia de la inhibicion de la Rota justa, ò injusta, *vt tenet* Ridolphin. *in prax. par. 3. cap. 5. num. 230.* el qual añade, *nu. 231.* ibi: *Quod videtur procedere etiam generaliter in inhibitionibus emanatis à Curia, & sic à supremo Auditoris Cameræ Tribunali; quia de stilo Curiæ non fit distinctio, an inhibitiones sint Canonicæ, nec nè, cum sint, vt supra timendæ, sivè iustæ, sivè iniustæ,* Lancellot. *de attent. post inhibitionem, par. 2. cap. 20. ampliat. 11. num. 4. vers. quibus adde.* Marchesan. *de commis. super attentatis, par. 2. decis. 7. nu. 8. & decis. 67. num. 2. par. 2. & decis. 114. num. 1. par. 3. recent.* y prosigue el dicho Autor, *num. 230.* ibi: *Si veró inhibitio fuit transmissa extra Curiam, non est aperienda via inferioribus cognoscendi de viribus huiusmodi inhibitionum.*

290 Porque no deve estar en manos del inferior el juzgar de las fuerças de las inhibiciones, Rotta, *decis. 124. num. 5. & decis. 513. n. 10. par. 1. & decis. 714. num. 3. par. 3. recent. & ita fuit sæpè decisum. Nam quidquid sit de iure; de stilo Rottæ, & Curiæ, hoc non servatur, cum dicto stylo attento, ad effectum de quo agitur, an inhibitio Canonice, nec nè emanaverit, nè sub eo clypeo inhibitiones contemnantur,* y prosigue el dicho Ridolphin. *num. 260. Hoc non procedit in inhibitione alterius Tribunalis extra Rottam, quia stylus Rottæ non servatur extra Rottam, sed contrarium quotidie observatur, in alijs supremis Curiæ Tribunalibus; & signanter in Tribunali Auditoris Cameræ. Docto enim, de contraventione, revocantur attentata, in spretum inhibitionis emanata, non discusso prius, an inhibitio fuerit iusta nec nè: Et licet stylus Rottæ non servetur extra Rottam, servatur tamen proprius stylus, vt supra à quolibet supremo Tribunali Romanæ Curiæ, & ita passim observat praxis, & Curia, cum militet eadem ratio in istis, quæ militat in Rotta; signanter quo ad inhibitiones ad partes transmissas; nè scilicet Iudices inferiores de partibus, sub isto clypeo cognoscendi, an inhibitio sit iusta, de facili contemnant inhibitiones à Curia emanatas.*

291 Con que no puede el Iuez inferior, que està inhibido, proceder con motivo de que el Iuez que ha despachado la inhibicion, no tiene jurisdiccion para ello, *quoniam esse non debet in facultate inferioris*

inter

interpretari potestatem superioris inhibentis, spernendo inhibitionem, quæ sivè iniusta est timenda. De Lucca, *in suo theatro veritatis, lib. 3. de iurisd. disc. 9. num.* 11. el qual prosigue *num. 18.* diziendo que no puede proceder el Iuez inferior, *post inhibitionem ad vlteriora; donec per eumdem inhibentem, vel alterum superiorem, dicta inhibitio moderetur, vt docet praxis quotidiana, etiam in processibus executivis obligationis Cameralis, vel litterarum Apostolicarum, aut possessorij summarissimi manutentionis, cum similibus, in quibus appellatio suspensiva sit regulariter prohibita: ex duplici clara ratione, vna quia inhibitio, sivè iusta, sivê iniusta est timenda, neque in libito subditi, & inhibiti positum esse debet eam interpretari, aut aliàs iudicare, vt supra; & altera, quia sæpius in his iudicijs, & processibus executivis, iuxta quotidianam praxim vtriusque signaturæ gratiæ, & iustitiæ, & Cameræ, admittitur appellatio, etiam suspensiva, ratione iniustitiæ, seu ex alio motivo. Igitur expectandum est iudicium inhibentis, vel alterius superioris, vel interim abstinendum.* Con que, estando el Señor Obispo inhibido, no pudo proceder, ni declarar que el Señor Auditor no tenia jurisdiccion para inhibirle, y assi fue nulo todo lo actuado, y sentencias hechas despues de la inhibicion.

292 Sin que sea de relevancia lo que se alega en la sentencia, en que se dà por Iuez incompetente el Señor Auditor, y dize, ibi: *Quod eam in comperto magis ponit est decretum Sacræ Rittus Congregationis 20. Novembris 1685. expeditum cum citatione Procuratoris Admodum Reverendi Capituli, quo fuit inhibitus Illustriss. Auditor Cameræ*; por muchas razones.

293 La primera, porque segun consta del tenor del decreto, *num. 19.* fue citado Christoval Torrens en nombre de Procurador del Cabildo, y en su contumacia se dió el decreto; y es cierto, y constante, que el dicho Torrens no era, ni es Procurador del Cabildo, porque su legitimo Procurador es el Dr. Antonio Castillo Presbit. y aviendose escrito por parte del Cabildo al dicho, si avia sustituido al dicho Torrens, con carta de 28. de Mayo 1686. escrivió que no; y assi es cierto, que no fue legitima la citacion, ni notificacion del decreto, hecha al dicho Torrens, pues no pudo el dicho Torrens comparecer, como no pareciò, *ex quo alius pro alio, sine legittimo mandato esse non potest.* Leon. *in præparat. iudic. 3. num. 3.* y tambien es nulo el dicho decreto; *quia mandato Procuratorio deficiente, sententia nulla est, vt tenet*

 Aymon

Aymon. *conf.* 108. *num.* 1. Rotta, *decis.* 1. *de procurat. in antiq.*

294 La segunda, porque aunque fuera valido el dicho decreto, y avido con legitima persona; de su tenor no se infiere, que se moderasse el monitorio, è inhibicion, sino solamente que se avocò la Sagrada Congregacion el conocimiento de la causa, paraque no se prosiguiesse en la Curia del Señor Auditor; pero esto no quita que todo lo hecho, y actuado en la dicha Curia del Señor Auditor, hasta el dia de la pretensa inhibicion no sea valido, hasta que lo modere la Sagrada Congregacion; pues aun es valido todo lo que haze el Iuez despues de la inhibicion, y antes de tener noticia de ella, *vt tenet* Covar. *in pract. quæst.* 9. *num.* 7. *vers.* 2. *conclus.* Ripoll, *var. cap.* 3. *à num.* 202. *& alij, quos citat, & sequitur* Fermos. *in cap. vt nostrum,* 56. *de appell. quæst.* 2. *num.* 1. quando falta en la inhibicion decreto irritante, y el mesmo efecto causa la avocacion, *vt tenet* Rebuf. *tom.* 1. *ad leg. Galli, tract. de avocat. in præfat. quæst.* 5. *num.* 3. *& quæst.* 14. *num.* 71. Barbos. *in cap. Audita,* 4. *de rest. spol. num.* 4. Fermos. *in dict. cap. vt nostrum, quæst.* 3. *à num.* 5. Con que no hallandose moderado el inhibitorio, queda en su fuerça, y valor, ni se puede moderar, sino es citando personalmente al Cabildo, ò à su Procurador, *in actis* constituido, *quia aliàs non sustineretur sententia, vt censuit* Rotta, *decis.* 179. *num.* 1. *par.* 1. *& decis.* 486. *num.* 2. *par.* 2. *recent. & in Zamoren. Pecud.* 4. *Decembris* 1608. *apud* Rub. *decis.* 240. *num.* 11.

§. XXXVIII.

QUARTA NVLIDAD, POR ESTAR LA CAVSA PENDIENTE *en la Curia Romana.*

295 EN el §. 18. se han puesto los memoriales que presentò el Señor Obispo à la Sagrada Congregacion, en 27. Setiembre, y 24. Noviembre 1685. en que pretendiò obtener comission de la Sagrada Congregacion, para executar el Ceremonial Romano, y señaladamente el punto del incienso, *vt num.* 167 y la Sagrada Congregacion lo remitiò todo à la Congregacion particular para esto destinada, y assi pendiò de la causa en la dicha Congregacion, quedando suspensa la jurisdiccion del Señor Obispo, en caso que la tuviera *Canon. nomen.* 12. 2. *quæst.* 1. ibi: *Quod nec in negotijs Sæcularibus Iudices faciunt, quando causæ dubitatio ad*

ad maiorem potestatem refertur, vt pendente relatione aliquid audeant commutare, & sic tenet Rippa. *in cap. cum M. num. 196. & 199. de const.* Cassador, *decis. 6. de privil.* Rotta, *apud* Rub. *decis. 280. num. 2. tom. 1. novis.* Feimolin. *ad rub. de appel. num. 26.*

296 Y todo lo que haze el Iuez inferior, despues que la causa està consultada, y puesta en manos del Superior, es nulo, y atentado, *iuxta textum, in cap. olim, 26. de accusat.* ibi: *Mandamus quatenus relaxatis excommunicationum, seu suspensionum sententijs, si quas idem Abbas protulerit, vel per quoscumque Iudices, promulgari fecit post inceptum negotium in eo.* La Glosa, ibi: *Verbo, post inceptum negotium, ait: Quia causa cępta inter Prælatum, & subditum, suspensa est iurisdictio Prælati, ac si esset appellatum ab eo, & totum iudicium ad maiorem delatum est Iudicem, vnde facit iniuriam Iudici, sub quo eorum commune negotium pendet.* Y assi fueron nulas las sentencias dadas por el dicho Abad, despues que el negocio estava puesto en manos del Superior; segun se infiere de la palabra *relaxatis*, y lo dize Panormitano, *ibidem: Nam quando excommunicatio est iusta fit absolutio, & non simplex relaxatio; vnde hic non præstatur aliqua cautio, sicut præstatur cum fit absolutio à iusta excommunicatione.*

297 Muchas doctrinas se podian alegar para este discurso, pero para el caso basta referir lo que alega De Luca en el discurso 31. *de foro compet. lib. 3.* que por ser tan del caso se referirá por extenso.

298. Murió en Milan el Cardenal Trivulcio Governador de aquella Ciudad, avia de ser su entierro en la Iglesia de San Pedro de los Padres Casinenses; procuró el Principe Trivulcio su hijo legitimo, que hiziessen las funciones funerales el Abad del dicho Convento, y otros Abades titulares. Supolò el Vicario del Arçobispo, y inhibió al Abad, que no hiziesse esta funcion en pena de Eclesiastico entredicho, y otras penas que le impuso; sin embargo de lo qual el Abad prosiguió estas funciones con toda solemnidad; supolò el Vicario, y dió noticia dello á la Sagrada Congregacion, y sin aguardar su respuesta, declaró el entredicho, apeló el Abad â la mesma Sagrada Congregacion, en donde se disputó sobre la valididad del entredicho.

299 Pretendia el Arçobispo, que el Abad avia excedido en celebrar de Pontifical fuera de las tres festividades que tiene concedido los Abades, y que se avia vsurpado las perrogativas Episcopales en menosprecio del mandato que le avia hecho, *etiam armata manu, & cũ aliquo*

 scan-

scandalo faciendi eas functiones merè Episcopales, quæ solo Diœcesano incumbunt, y mas siendo esta funcion Pontifical de las mayores, *primæ classis in funere Principis, quæ per Episcopum facienda erat, ita disponente Ceremoniali, lib.2.cap.11. in Rub. de Missa pro defunctis*, motivos que parecian bien verdaderos para la justificacion del entredicho, sin embargo de lo qual, dize el dicho De Luca, *num.9.* ibi.

300 *Sed resolutio fuit in contrarium, interdictum scilicet non sustineri, nō ex dictis regularium fundamentis, sed ex motivo attentatorum, ac specta Magestatis eiusdem Sacræ Congregationis, attento quod his secutis idē Archiepiscopus, vel eius Vicarius, antequam ad interdicti promulgationem procederet, ipsam Sacram Congregationem certioraverat, ideoque dicebatur, quod, certiorato Principe, inferior Magistratus sibi ligavit manus, ac tenetur responsum spectare, ac aliàs inhibitè procedit.* Y aunque por parte del Arçobispo se alegava, que aqui huvo dos especies de contravencion; la vna por aver celebrado de Pontifical fuera de las tres festividades, contra la forma del decreto de la mesma Congregacion; y la otra por averse vsurpado los derechos Episcopales; y que solamente avia certificado à la Congregacion de la primera especie, no de la segunda, *neque ex gestis in vna causa inferri potest ad attentata, in altera omninò diversa.*

301 *Nihilominus*, prosigue el dicho Autor, *quia istæ Sacræ Congregationes, vt potè Supremum Principem representantes, magis procedere solēat cùm motivis prudentialibus; quam cum legalibus, quorum Cancellis se adstrictas non esse profitentur, iudicatum fuit, quod stante dicta certioratione, omninò ab vlteriori processu abstinere debuisset.*

302 De lo qual se infiere, que aviendo el Señor Obispo certificado à la Sagrada Congregacion del punto de las bendiciones del incienso; y introducido en ella la causa, no pudo proceder à la declaratoria del incurso de las penas, hasta tener resolucion de la Sagrada Congregacion, y por el interim tuvo las manos atadas, y no tuvo jurisdiccion para hazer dicha sentencia, con que por esta parte fue nula.

§. XXXIX.

QUINTA NULIDAD DE LA DECLARATORIA, POR AVERse hecho despues de la resolucion de su Magestad.

303 EN el §. 31. se ha provado que por el acuerdo en que su Real Magestad fue nombrado Arbitro de paz para componer las dife-

diferencias que avia entre el Señor Obispo, y Cabildo, quedò anulado todo lo actuado antecedentemente, sin poder ninguna de las partes valerse, sino de la declaracion del tercero, y siendo esta favorable al Cabildo, por el interim, que no se declarasse otra cosa por Iuez competente, no pudo su Ilustrisima antes de la declaracion de Iuez competente valerse del precepto ya extincto, ò por lo menos suspenso: la censura en que declarò el Señor Obispo, que avian incurrido los Canonigos, fue la contenida en dicho precepto, luego estando esta suspendida, ni la pudieron incurrir los Canonigos, ni la pudo el Señor Obispo declarar, como no la incurre el deudor, que tiene pena de descomunion *ipso facto*, de pagar la deuda, si la perdona, ò suspende el acreedor, *vt tenet* Bonacina, *de censur. disput.1. quæst. 2. punct. 4.* pues quitandose la materia, *per substractionem materiæ non incurritur censura*, conforme la doctrina de Antonio Thesauro, *de pœnis Ecclesiast. par.1. cap. 25. §. Quartus modus.*

304 Y mas que la mira, que tuvieron las partes, fue imponer fin à las controvercias, *l. fratris, 10. C. de transact.* y assi tuvo el ajuste fuerça de cosa juzgada en el articulo que se controvertia sobre el possessorio de la bendicion del incienso, *l. non minorem, 5. C. de transact. l. cum antea, 5. C. de receptis arbitris*, y assi por el dicho ajuste, y resolucion subseguida, espirò la jurisdiccion de su Ilustrissima, en caso la tuviera. Rota, *decis. 204. num. 6. par. 6. recent.* Tondut. *de præventione, par. 1. cap. 33. num. 5.* Fontan. *de pact. nub. clau. 4. glos. 9. par. 5. num. 218.* y assi por este ajuste quedò extincto este pleyto sobre el possessorio, y no pudo el Señor Obispo, *ex sopita materia, novum iurgium suscitare* Gregor. XV. *decis. 354. num.2.* D. Melchior de Valencia, *tom. 2. Illust. tract. 2. cap. 11. num.2.* contra el fin de la concordia, que fue *pro bono pacis, ad tollendas controversias, in honorem Divini cultus, & in populi, & Ecclesiæ quietem, in cap. fin. de pact. nu. 6.* Seraphin. *decis. 36. per tot.* Con que faltando la jurisdiccion, y la materia fue evidentemente nula la dicha declaracion.

§. XXXX.

SEXTA NULIDAD DE LA DECLARATORIA, POR AVERLA *hecho el Señor Obispo sin adjuntos.*

305 EN el §. 15. se ha provado, que el Cabildo, y Canonigos de esta Santa Iglesia son exemptos de la jurisdiccion del Señor Obispo, por

por la diſpoſicion del Sagrado Concilio, de Trento, *cap. 6. ſeſſ. 25. de reform.* y aſsi que no puede ſu Iluſtriſsima ſin adjuntos nombrados por el Cabildo, formar proceſſos, citar á los Canonigos, ni promulgar ſentencias contra ellos, porque todo es nulo, *ex defectu iuriſdictionis, & fuit dictum in Maioricen. iuriſdictionis, apud* Rub. *deciſ. 4. num. 30.* ibi: *Et ita ex ſupradictis patet, Epiſcopum non proceſsiſſe, ad ſummariam informationem, ſed formaſſe proceſſum, in cuius formatione idem Concilium diſponit, Epiſcopum ſolum procedere non poſſe, ſed illum formare debere cum adiunctis. Domini vtraque parte informante, reſolverunt Epiſcopum Maioricen. in propoſito caſu non potuiſſe procedere ſine adiunctis, & per conſequens non obſtare geſta vſque adhuc per Epiſcopum ſine iuriſdictione, & forma Concilij non ſervata.*

306 Y ſi ſe replica por la otra parte, de que el Sagrado Concilio ſolamente eximiò à los Canonigos de la juriſdiccion Criminal, no empero de la Civil, y que eſta cauſa es Civil, no Criminal, ſe reſponde con Acaſsio Manch. *par. 1. reſol. 240. num. 22.* que antes bien eſta cauſa es Criminal, y de las mas graves que ſe pueden tractar; pues, ſe trata en ella de vn horrendo deſtierro de la Santa Igleſia, y aſsi ſe dize muerte Civil, y ſi el deſtierro de la patria es vn daño muy grande, ſegun dixo Ovidio, *magnum proculdubio malum eſt conſideratio privationis naturalis ſoli,* que ſerá el deſtierro de la Igleſia, que es la patria de los Chriſtianos, y principalmente de los Canonigos, y aſsi dize Viguerio, *in ſuis inſtitut. cap. 16. §. 6. verſ. 15.* ibi: *Excommunicatio maior tot, & tanta mala affert, quod aliquis deberet potius velle incurrere omnia mala temporalia, quam in maiorem excommunicationem incidere.*

307 Mas, que manifeſtamente conſta, que en eſta cauſa ha procedido el Señor Obiſpo criminalmente, pues ha recebido teſtigos, *ex officio,* ſin pedimiento de parte, ſe ha pueſto acuſacion contra los Canonigos por parte del Fiſcal, ſupliendo eſte las vezes del acuſador ſegun la doctrina de Bayo, *in praxi Eccleſiaſtica, par. 1. lib. 1. cap. 11.* la pena no ſe ha de aplicar à parte, ſino al Fiſco: luego por todas partes es eſta cauſa Criminal, y no Civil.

308 No pudo el Señor Obiſpo ſin adjuntos citar à los Canonigos, por ſer eſte acto de juriſdiccion, ſegun declaró la Sagrada Congregacion, como refiere Farin. *Super cap. 6. Concil. Trident.* y Marſilla, *lib. 4. tit. 7. cap. 20.* y ſi no puede citar judicialmente ſin adjuntos, mucho me-

menos podrá declarar, que vn Capitular ha incurrido en descomunió sin ellos, pues es acto este de mayor jurisdiccion, *& meri imperij*, como dize Vivio, *decis.93.num. 2.*

309 Y se prueva pues segun Vlpiano, *in l. Imperium, ff. de iurisd. om. Iud. merum Imperium est, habere gladij potestatem ad animadvertendum*, el texto *in cap. dilecto, de sent. excomm. in 6.* llama à la descomunion *gladium Ecclesiasticum*, ibi: *Gladio videlicet vtendo Ecclesiastico*, con que es la descomunion de la jurisdiccion *meri Imperij, & gladij*, que no pueden los Obispos exercer en los Capitulares, segun Arauxo citado, *n.124. Et in hac potestate mucronis Ecclesiæ consistit merum Imperium, ex doctrina* Innocentij, *in cap. transmissum, num.2. ad fin. vers. ergo, & confirmatus, de elect. & censuit etiam Purpuratus, in dicta lege Imperium, nu. 136. vers. & facit, docetque etiam Hostiensis, in dict. cap. transmissum, &* Lotterius, *de re beneficiaria, lib.1. quæst. 21. num. 42.*

310 Ni se puede negar que se ha procedido judicialmente, porque han intervenido tres personas, Iuez, Acusador, ó en su lugar el Fiscal, y reos, *vt in cap. Forus, 10. de verb. signif. §. in omni*, ibi: *In omni quoque negotio hæ personæ quæruntur Iudex, Acusator, Reus, & tres testes*, y assi aviendose procedido judicialmente, no à instancia de parte, sino del Fisco; y por pena que se avia de aplicar al Fisco, no se puede esta causa dezir Civil, sino Criminal: *Illud autem iudicium dicitur Criminale in quo agitur ad commodum publicum, sive sit imponenda pœna corporalis ad publicam vindictam, sive ex delicto imponenda sit pœna peecuniaria, quæ veniat applicanda Fisco. Et ab hac opinione, quæ communis est, & vera nullo pacto esset in consulendo, aut iudicãdo recedendum, vt ait* Iulius Clarus, *lib. 5. sent. §. finali, quæst. 1. & eius Additionator litt.B. Adde, quod Criminalis causa tota dicitur vbi principaliter pœna Fisco applicatur.*

311 Y aviendo su Ilustrissima aplicado la pena de 500. ducados al Fisco, es cierto que esta causa es Criminal, en que el Cabildo es exempto de su jurisdiccion, y assi todo lo actuado en ella es irrito, y nulo, como tambien la declaratoria del incurso de las censuras, *vt est tex. in cap. cum ad quorundam, 7. de exces. Prælat.* ibi: *Et si propter hæc in Ecclesijs vestris, vel Clericos aliquam sententiam promulgaverint, ipsam decernimus non tenere*, y Barbosa, *num. 4.* ibi: *Nota sententiam ordinarij, latam in exemptum tamquam ab incompetente nullam esse, vt per* Castrens. *cons.431. par. 1. & alios plures quos refert, tenet* Erasmus, à Chokier, *de iurid. ordin. in exemp. par.2. q. 40. n. 1.*

Ni

312 Ni puede esta descomunion proceder de la jurisdiccion Civil, y mixto Imperio, porque esta solo la puede pronunciar el Obispo, quando procede forma judiciaria, *ad instantiam partis*, segun considerò Abbas, *in cap. cum contingat, num. 7. de foro competenti: hæc enim est differentia inter solemnem excommunicationem, quæ fertur ex causa publica in rebelles, & contumaces, & hanc, quæ fertur in figura formati iudicij ad instantiam partis, vt illa sit meri Imperij, hæc verò mixti, vt docet* Iasson, *in dict. l. Imperium, sub num. 24. vers. 4. exemplum* Guillermus Luveran. *in declar. arborum, iurisdict. sub nu. 22. quos sequutus est* Moneta, *in tract. de conservatore, cap. 7. num. 15. &* Loterius, *loco citato, nu. 44.* Y assi procediendo el Señor Obispo *ex officio*, y no â instancia de parte, no se puede dezir que vse de la jurisdiccion Civil, *& mixti Imperij*, sino de la jurisdiccion Criminal, *& meri Imperij*, que le està prohibido por el Sagrado Concilio de Trento: y en semejantes ocasiones los Prelados de esta Iglesia no han procedido sin adjuntos, segun se puede ver, *n. 291.*

§. XXXXI.

SEPTIMA NULIDAD DE LA DECLARATORIA, POR AVERse hecho despues de las apelaciones de los preceptos.

313 Como en esta causa ha avido tantos actos perjudiciales à los Canonigos, ha sido forçoso interponer à todos legitimas apelaciones: apelaron los Canonigos del precepto que hizo el Señor Obispo al Maestro de Ceremonias; y sin embargo que por esta apelacion quedó suspensa su jurisdiccion, en caso la tuviera, segũ se ha provado §. 12. sin embargo passò el Señor Obispo al despacho de los monitorios, que nò lo pudo hazer segun se ha provado §. 24. apelaron de ellos los Canonigos, suspendiendo por esta apelacion segunda vez su jurisdiccion, y el efecto de dichos preceptos, segun lo dicho §. 26. y en el §. 27. queda provado, que sus apelaciones fueron legitimas, lo qual supuesto, parece que no se puede dificultar, que quedò su Ilustrissima sin jurisdiccion para declarar el incurso de dichas censuras, y assi fue nula, y atentada la dicha declaratoria.

314 Porque es cierto, que por la dicha apelacion quedaron suspensos dichos preceptos, y en alguna manera extinctos, *adeò vt paritione, sive*

sive executionem non mererentur. l. 1. §. fin. vbi Barth. *num. 1. ff. ad Turpil. cap. Pastoralis*, §. *Praeterea, de offi. delegat.* Lancellot. *de attentat. in praefat. num.108.* Rotta, *decis. 23. num. 2. de re indic. in novis. & decis. 63. ad medium, versic. sed vt ponitur, de appell. in novis.* Y assi por no averse obedecido dichos preceptos despues de la apelacion no huvo contumacia, sin la qual no se deve declarar la censura, *vt bene probat* Rotta, *apud* Rub. *decis. 211. num. 6.*

315 Y que la apelacion suspenda la censura, *est textus, in cap. Praeterea, 40. de appellat.* ibi: *Videtur autem nobis, quod huiusmodi sententia appellationis obstaculum debeat impedire, & ibi* Barbosa, *multis citatis*, prueva que la apelacion suspende el incurso de la censura que se promulga *sub conditione, & sub conditione fertur quando Iudex praecipit alicui sub censura* Bonacina, *de censuris, disp. 1. quaest. 2. punct. 2.*

316 Pruevase tambien por el texto, *in cap. dilecti, 52. de appellat.* ibi: *Cum autem plus sit ad Sedem Apostolicam facto provocare, quam verbo, & ipsis propter dictam causam, ad Romanam Ecclesiam venientibus, intelligatur ad Sedem Apostolicam provocatum, mandamus quatenus si est ita dicto I. & H. denuncietis excommunicationis vinculo non teneri, &* Barbosa, *num. 4.* ibi: *Notetur ad hoc, quod à praecepto facto sub poena excommunicationis, potest appellari, iudicialiter, & extra iudicialiter, & appellatio suspēdit in tantū, quod si Iudex excōmunicaret esset nulla excōmunicatio.* Fermosi. *in cap. Pastoralis, 53. de appell. quaest. 5. n. 17.* ibi: *Pro complemento notabis, appellari posse iudicialiter, & extra iudicialiter à praecepto facto sub poena excommunicationis, vt iam dixi supra: taliterque appellationem prodesse, vt si Iudex excommunicaret esse nulla excommunicatio*, segun se ha ya provado *num. 221.*

317 La Glosa, *in cap. praesenti, de senten. excomm. in 6. verb. ad Cauthelam*, ibi: *Quod fit in excommunicationis sententia tunc quando dicitur nulla, vt si post appellationem legittimam, & ibi* Barbos. *num. 6. Notatur ad hoc, quod excommunicatio nulla est, quando lata fuit post interpositam appellationem legitimam, nempè post appellationem interpositam ex causa rationabili, & possibili.* Pues en este caso dize la Rota, *apud* Rub. *decis. 568. num. 3. tom. 3.* que sin duda es nula la descomunion.

318 Pruevase tambien por el texto, *in cap. cum dilectus, 2. de relig. Domi.* ibi: *Mandantes quatenus si constiterit Abbatem ad Sedem Apostolicam, antequam Episcopus in eum suspensionis, vel excommunicationis, &*

in Monasterium interdicti sententias tulerit, legitimè appellasse: & infra iudicetis illas sententias non tenere. La Glosa, ibi: *Item excommunicatio vel interdictum post appellationem legitimam promulgata nulla est.* Fagnan. *ibidem, num. 10. Nota ibi duos casus in quibus sententia censura est nulla, primus est cum sententia fertur post appellationem legitimè interpositam.*

319 Y en esta conformidad lo tiene declarado la Rota Romana en muchos casos: y mas en el caso presente en que la apelacion estava introducida en la Curia Romana, è inhibido el Señor Obispo, y assi no tiene dificultad que fue nula, y atentada la dicha declaratoria: *Quia attentatum dicitur quidquid geritur post introductionem causæ appellationis, & inhibitionem subsequtam, vt habetur in cap. non solum, & notat ibi* Glosa, *in fine de appellat. in 6.* Rotta, *decis. 20. eod. tit. in novis. & decis. 26. eod. tit. & artic. Grassis decis. 6. num. 5. de cau. posses. & prop.* Rub. *decis. 296. num. 1. divers. & apud* Farin. *decis. 95. in novis.* ibi: *Fuit dictum standum esse cum resolutis, quia nullitas sententiæ non potest evitari, cum fuerit lata post inhibitionem Rottalem, quæ sivè fuisset iusta, sivè iniusta semper fuit timenda, & generale est, quod vbi Iudex facit contra prohibitionem, etiam hominis inhibentis, actus est ipso iure nullus.*

320 Y aunque sea el Iuez executor, todo lo que este haze despues de la apelacion, è inhibicion es nulo, y atentado, por hazerse sin jurisdiccion, *vt est tex. expres. in cap. Pastoralis, §. Preterea, de offi. Iud. de leg.* ibi: *Cum appellationis causam ex certa scientia Iudicibus alijs committimus cognoscendam, appellationem videmus recipere, ac iurisdictionem priorũ Iudicum revocare; vt interim executio sententiæ suspendatur, donec appellationis merita plenius sint discussa.*

321 La Rota, *apud* Rub. *decis. 522. num. 7. tom. 3. Rescen.* Fue del mesmo sentir, ibi: *Tertium, ex quo Domini dicebant pariter resultare gravamen dictorum Iudicum executorum erat, quia à dictis decretis fuerat pro parte Petri interposita appellatio, & tamen, illa non obstante, facta fuit executio: vnde non potest negari quin illa, vti facta post appellationem fuerit nulla, & attentata* Lancellot. *de attent. post inhi. ampli. 6.* Gregor. XV. *decis. 435. num. 7. & decis. 546. num. 1. & in vna Ravennat. attentat. 20. Maij 1611.* Rub. *decis. 566. num. 11.* Mantic. *decis. 167. num. 4.*

322 Y esto procede, aunque se dificulte si se ha de admitir, ò no la apelacion, porque en el interim, y hasta que el superior haya declarado que no es admisible, *Iudicis officium conquiescere debet.* Y no puede

passar

passar à la declaratoria del incurso de censuras. Lancellot. *de attent. cap. 12. amp. 19. & dixit* Rotta, *in Vrbevetana, attent. 17. Februarij 1626. & in Mantuan. 26. Iunij 1628. & in Romana 4. Iulij 1607. apud* Rub. *decis. 134. num. 2. divers.*

323 Y la razon, porque no puede tener efecto la declaratoria que haze el Iuez despues de la apelaciõ introducida ya en superior Tribunal, es porque en el interim està suspensa su jurisdiccion, *vt est tex. in cap. cum dilectus, 20. de accusat.* ibi: *Eidem Episcopo authoritate nostra nihilominus prohibentes, ne super quibus ad audientiam nostram fuit legittimè appellatum præfatos Clericos indebitè gravare præsumat: donec causa supradicta iuxta formam mandati nostri fuerit examinata;* Con que no puede el Iuez gravar la parte que tiene apelado, antes todo lo que obra es nulo, *vt in cap. vt nostrum, 56. de appellat. & tenent Doctores, quos citat* Barbosa, *ibid. & probat.* Lancellot. *de attent. 2. par. cap. 10. num. 4. &* Nevisan. *cons. 84. num. 10.*

324 Con que la sentencia declaratoria publicada despues de la apelacion es nula, segun texto *in cap. dilecti, 55. de appellat.* ibi: *Eamdem sententiam post appellatiouem huiusmodi promulgatam decernimus viribus caruisse*, y assi lo enseña Marta, *de iurisdict. par. 3. cap. 12. num. 3. & 4.* Salgado, *de regia protect. par. 2. cap. 5. nu. 19.* Farin. *in prax. q. 101. num. 70.* Scacc. *de appelat. quæst. 17. limit. 22. num. 47. & 49.* Peyrin. *de Religios. subd. quæst. 1. cap. 20. sess. vnic.* Rodriguez, *tom. 1. quæst. 29. art. 5.* Navar. *lib. 2. de appel. cons. 3. num. 2.* Pellizar. *in manu. regul. tract. 7. cap. 1. num. 40. & alij quos citat* Pasqual. *in 2. par. controvers. q. 12. num. 4.*

325 Parece que obsta à lo dicho, el texto, *in cap. Pastoralis, §. verum quia, de appellat.* ibi: *Cum executionem excommunicatio secum trahat, & excommunicatus per denuntiationem plus non liguetur, ipsum excommunicatum denuntiare potest, vt ab aliis vitetur.* Con el qual concuerdan los textos, *in cap. ad reprimenda, de offi. ordi. & in cap. is cui, 20. de sent. excomm. in 6.* De los quales parece que se infiere, que la apelacion no suspende la censura; y assi que puede el Iuez denunciar al descomulgado, *vt evitetur*, aun despues de aver apelado.

326 Estos textos, que parecen contrario à lo que se ha dicho, lo corroboran mas: para lo qual se ha de svponer, que las censuras, vnas son *à iure*, que son las contenidas en los Sagrados Canones, Concilios, constituciones, y estatutos: otras son *ab homine*, que pronuncia el Iuez

contra ſu ſubdito. Eſtas ſon, ò abſolutas, ó condicionadas. La abſoluta es la que pronuncia el Iuez ſin dilacion, ni condicion, y de eſta hablan los textos referidos. La condicionada es quando el Iuez manda al ſubdito que haga alguna coſa con pena de deſcomunion *ipſo facto*, y no la incurre el ſubdito al tiempo del precepto, ſino al tiempo de la cõtrafaccion. Para publicar al deſcomulgado abſolute, no es neceſſaria declaratoria del incurſo: pero para denunciar al que ha incurrido en la cenſura condicionada es preciſa la declaratoria para poderle denunciar incurſo, *vt evitetur.*

327 La deſcomunion abſoluta trae conſigo la execucion, porque es de la naturaleza del rayo, que al inſtante hiere, y mata, y aſsi acabada de pronunciar la ſentencia, queda el deſcomulgado privado de la comunion de los fieles, y participacion de los Sacramentos, con que aunque apele deſpues, *ſero medicina paratur ex appellatione*: ni tiene otro remedio que el de la abſolucion, *cap. à nobis*, 2. *de ſent. excomm.* con que puede el Iuez denunciarle, pues por eſto *amplius non ligatur.*

328 Pero quando la deſcomunion es condicionada, y no ſe incurre al tiempo del precepto, ſino de la contrafaccion, ſi apela la parte del precepto, antes de la contrafaccion, é incurſo, al tiempo de la dicha contrafaccion no ſe incurre la cenſura: porque la apelacion ſuſpende el precepto, y ſu acceſſorio, que es la cenſura: porque ſeria en vano, que ſuſpendieſſe la obligacion de obedecer al precepto, y no la pena de la inobediencia: y aſsi como no es culpable el que dexa de obedecer al precepto de que ha apelado, por eſtar en aquel articulo exempto de ſu juriſdiccion; aſsi no incurre la cenſura, pues al tiempo de la contrafaccion eſtá ſuſpenſa la juriſdiccion del Iuez por la apelacion, y las cenſuras no admiten retrotraccion. *Ita* Gutier. *lib.* 1. *Canon. cap.* 4. *à num.* 14. Avila, *de cenſur.* 2. *par. cap.* 7. *diſput.* 2. *dubit.* 6. & *cap.* 5. *diſput.* 5. *dubit.* 11. Suarez, *de cenſur. diſp.* 3. *ſect.* 4. Sayrus, *de cenſur. lib.* 1. *cap.* 16. *n.* 24. Cened. *collect.* 42. *ad decretal. verſ. adverte.*

329 Los referidos textos ſe entienden de las cenſuras abſolutas, que traen conſigo la execucion, y porque la traen, puede el Iuez ſin embargo de la apelacion paſſar à la publicacion, porque no infiere nuevo gravamen: pero en las cenſuras condicionadas, que no traen conſigo la execucion, deſpues de la apelacion, no puede el Iuez que tiene ſuſpenſa ſu juriſdiccion paſſar à la declaratoria, y publicacion, *vt latè probât*

Ægid.

Ægid. Bellem. *decis. 160.* & Anchar. *cons. 241.* que enseñan, que si dentro de los dias contenidos en el monitorio, ò executoriales, *qui dantur ad aliquid faciendum, vel implendum; ille contra quem decernuntur appellat ex iusta causa, quæ si probata sit, legitima reputabitur, iuxta notata in cap. vt debitus honor, de appel. tunc talis appellatio suspendit monitorij, & executorialium effectum.* Palatios, Rub. *de benef. vacant. in Cur. §. 15. col. fin.* Valboa, *in cap. præterea, de appel.* Scobar. *in Theol. moral. lib. 9. sect. 1. cap. 8. num. 90.*

330 Su Ilustris. al tiẽpo de la declaratoria, no solamẽte tenia suspensa su jurisdiccion por la apelaciõ de los preceptos, sino tãbien se hallava inhibido, segun letras despachadas por el Sr. Auditor ante quien fue introducida la apelacion en 15. Setiembre 1685. en que ay clausula inhibitoria, ibi: *Inhibeatis, & inhibendo expressè præcipiatis, & mandetis, pro vt nos inhibemus, & inhibendo expressè præcipimus, & mandamus per præsentes omnibus, & singulis de partibus Iudicibus Ecclesiasticis, ordinarijs, & extraordinarijs, delegatis, & subdelegatis, quacũq; authoritate, & facultate fungentibus, & præsertim supradicto Domino Procuratori Fiscali Curiæ Ecclesiasticæ Maior. existenti; omnibusque, & singulis alijs, suo quomodolibet interesse putantibus in executione præsentium nominandis, & cognominandis, ne sub mille ducatorum auri in auro Reverendæ Cameræ Apostolicicæ in casu applicandorum, & pro illius mandati executivi, & in iuris subsidium, quatenus opus sit excommunicationis, alijsque arbitrio nostro Ecclesiast. sententijs, censuris, & pœnis, audeant, seu præsumant, aut ipsorum aliquis audeat, seu præsumat, in littis pendentiæ huiusmodi, iurisdictionis nostræ, aut Sanctæ Sedis Apostolicæ, præsentiumque nostrarum vilipendium contemptum, appellatiumque damnum, & præiudicium, quidquam in causa huiusmodi innovare, vel attentare: innovatum, & attentatum prosequi per sese, vel alium, seu alios quovis prætextu, ingenio, causa, vel quæsito colore, quod si secus, &c. id totum, &c. absolutionem, &c.*

331 Y aunque estas letras no se notificaron à su Ilustrisima por averse obtenido pendiente el ajuste, en que fue pacto, que ninguna de las partes se valiesse de despacho favorable, *vt num. 14.* pero tuvo de ellas noticia el Procurador de su Ilustrisima en Roma, y procurò passar la causa à la Sagrada Congregacion en 24. del mes de Noviembre 1685. segun lo dicho num. 169. y assi en menosprecio de la dicha inhibicion, y *littis pendentia,* no pudo su Ilustrisima hazer la declaratoria del

del incurso, innovando, y atentando en dicha causa; y todo lo que hizo fue nulo por el decreto *irritante*, contenido en dichas letras, ibi: *Quod si secus, &c. & quando inhibitio sit cum clausula irritante afficit negotium, etiam ignorante Iudice inhibitionem, adeó vt omnia post eam facta sint ipso iure nulla, ex mente omnium, sivé clausula irritans, sit apposita motu proprio Iudicis, vel ad partis petitionem.* Ripoll. *variar. cap. 3. num. 266.* Fermos. *in cap. vt nostrum, de appellat. quaest. 11. num. 4. & sic ligat manus personae inhibitae, cum inducat nullitatem actus facti post eam, vt cum alijs tenet dictus* Fermosin. *num. 6.* y aunque fuera nula la apelacion, Macerat. *resol. 14. lib. 2. num. 4.*

332 De lo qual se infiere con toda evidencia la nulidad de las dichas censuras, y declaratoria del incurso en ellas, hecho todo despues de las legitimas apelaciones, y en menosprecio de la *litis pendentia*, quãdo aunque fuera desierta la apelacion que interpusieron los Canonigos, seria nula la censura, *ex tex. in cap. licet, 14. de senten. excomm. in 6.* ibi: *Licet excommunicationis sententia post appellationem legitimam promulgata per negligentiam appellantis, appellationem suam minimé prosequentis non ratificetur, &c.* y lo enseña latamente Sayro, *de censuris, lib. 1. cap. 16 num. 23. & in additione* Gutier. *lib. 2. Canonicarum, cap. 16. à num. 29.*

§. XXXXII.

LAS APELACIONES QUE INTERPUSIERON LOS CANONIgos de la declaratoria del incurso, suspendieron sus efectos.

333 PAraque su Ilustrisima pudiesse sentenciar, y declarar el incurso de las censuras, huvo de juzgar que los Canonigos no tuvieron justa causa para no obedecer su precepto, que el Señor Auditor no tuvo jurisdiccion para mantenerles en la possession, y por vltimo avia de juzgar sobre todos los puntos contenidos en este papel: con que no puede tener dificultad, que la apelacion suspendió los efectos de la dicha declaratoria. Felin. *in cap. Rodulphus, col. 2. vers. & appellari potest, de rescript.* y assi lo declaró la Rota, *apud* Puteum, *decis. 271. lib. 3.* ibi: *Quia executor non potest excommunicare, nisi contradicentes de facto, cum non habeat; cum non habeat iurisdictionem nisi contra Rebelles, vel resistentes indebitè, & in isto casu erant contradicentes de iure, & causa pendebat in Rotta, & possessor nolendo possessionem dimittere sine causae cognitione non dici-

dicitur indebitè contradicere, cap. fin. de præben. cap. super littes, in fin. de rescrip. & declarat. Rebuf. *in forma litter, execut. in verb. Contradictores, & sic fuit resolutum, quod à tali declaratoria liquiisset appellare: & quod per appellationem, effectus illius fuisset suspensus. Hæc Rotta.*

334 Para fundar esta propuesta se ha de suponer con los Doctores que refiere, y sigue Passerino, *ad tit. de appell. in 6. quæst. vnica, num. 477.* q̃ ay tres generos de sentencias declaratorias; *Scilicet declaratoria Criminis cui debetur excommumicatio: declaratoria incursus censuræ latæ, ipso iure: & declaratoria excommunicationis prius latæ ab homine.* Quando el Iuez declara, que se ha de evitar el que ya tiene descumulgado, la apelacion no suspende sus efectos por lo dicho *num. 327.* pero suspende los efectos de la sentencia, *per quam declaratur, aliquem incidisse in excommunicationem iuris, vel etiam incidisse ipso facto in excommunicationem latam ab homine. Nam hæc non est sententia per quam aliquis directè excommunicetur, sed per prius declaratur cõmisisse delictum cui est annexa excommunicatio ipso facto; ideo ab ea potest appellari, & appellatio suspendit.*

335 Y la razon porque suspende esta apelacion los efectos de esta declaratoria, dà el mismo Passerino, *in praxi formandi processum, q. 32. art. vn. num. 22.* ibi: *Quia hæc declaratoria non est talis sententia, quæ ferat secum executionem, & ideò potest per appellationem suspendi.* Con que despues de la apelacion, no puede el Iuez *à quo*, denunciar al descomulgado, ni fixar cedulones, y si los fixa se han de quitar, y el Iuez que lo haze, comete atentados, y nulidades, segun dize el dicho Passerino, *in dicta quæst. vnica, num. 477.*

336 Los efectos de la sentencia declaratoria del incurso en descomunion *à iure, vel ab homine ipso facto*, son que deve el Iuez denunciar al pueblo por publico descomulgado al que ha declarado incurso, y fixar cedulones, paraque le eviten los fieles, *ex tex. in extra. ad evitanda scandala, de senten. excomm.* y porque, *rubore sub fusus, sitius recipiscat, & ad pœnitentiam perducatur, ex cap. Parroquianos, de sentent. excomm. & cap. 1. de exception. in 6.* y estos efectos impide la legitima apelacion, pues ni puede el Iuez publicar, ni los fieles han de evitar la comunicacion con el declarado pendiente apelacion.

337 Pruevase esto por el texto, *in cap. dilecti, de appellat.* ibi: *Quod Eborascen Archiepiscopus, Apostolicæ Sedis legatus eundem Priorem post appel-*

appellationem suspendit: suas Ecclesias interdixis: & Canonicos si eidem tamquam Priori obedirent excommunicatos denuntiavit. Et infra: in irritum revocetis easdem. Del qual texto se infiere, que impide la apelacion los efectos de la declaratoria, la Glosa, ibi: *Post appellationem, quæ si legitima fuit, sententia suspentionis, vel interdicti postea lata non tenuit.* Barbosa, *ibid. Notatur ad hoc, quod sententia alicuius censuræ, vt est excommunicatio, suspentio, & interdictum, si proferatur post appellationem, est ipso iure nulla, & tunc excommunicatio non sortitur effectum suum: Ideó Clericus excommunicatus post interpositam legitimam appellationem, potest pendente appellatione, absque aliqua irregularitate celebrare.*

338 Pruevase tambien por el texto, *in cap. pervenit, 13. de appellat.* ibi: *Fraternitati tuæ mandamus, quatenus si eorum excessus publicus non sit, & notorius, eos Ecclesiastica censura compellas, vt infra conveniens tempus appellationem propositam prosequātur.* Quexaronse vnos Clerigos à su Obispo de algunos insolentes, que con heridas, y agravios les avian ofendido, recibiò su informacion el Obispo, y declarò à los reos incursos en descomunion, apelaron à su Santidad, consultó el Obispo al Pontifice si devia sin embargo publicarles, y le rescrivió su Santidad: que si no era notorio el delito, les mandasse que dentro cierto termino prosiguiessen su apelacion: luego no siendo notorio el incurso no deve el Iuez executar su sentencia pendiente la apelacion, y assi entienden este texto los Doctores, como refiere Barbosa, *ibidem*, y de èl se infiere, que no siendo notorio el incurso de la censura, aunque sea *à iure*, suspende la apelacion el efecto de la declaratoria, porque puede en ella el Iuez agraviar â la parte en el conocimiento de las excepciones que propone: y aviendose propuesto tantas por parte del Cabildo con probabilidad por lo menos, pudo apelar de la sententia, y assi siendo legitima su apelacion, suspendiò esta los efectos de dicha senrencia, *ita vt appellatione pendente, sic declaratum exequi omnia valere, quæ possit si declaratio non præcessisset.* Barbosa, *in dict. cap. pervenit, num. 3.*

339 Y de este sentir fue la Curia Archiepiscopal de Napoles, como refiere Riccio, *par. 2. decis. 215. num. 4.* ibi: *A sententia qua quis declaratur excommunicatus, aut in excommunicationem incidisse, regulariter, bené potest appellari: & in hoc casu appellatio ex iusta causa interposita impedit denuntiationem: ac propterea, cum insurrexisset dubitatio in Curia Archiepiscopali de quodam, qui fuerat ab Episcopo declaratus excommunicatus*

ob

ob contraventionem præcepti sibi injuncti sub pœna excommunicationis latæ
sententiæ, à qua appellavit, tamen si supercederetur executio dictæ sententiæ
declaratoriæ? & fuit resolutum per appellationem suspendi executionem sen-
tentiæ declaratoriæ excommunicationis incursæ contentæ, non solum in iure, sed
etiam in præcepto hominis. Ex his fuit etiam resolutum talem declaratum in-
gerentem se Divinis, non esse irregularem.

340 Con que los Doctores, assi Teologos, como Canonistas,
assientan por conclusion verdadera: *Quod à declaratoria excommunicatio-
nis appellari potest, quando excommunicatio est imposita à iure, vel ab ho-
mine; & stante facto sub excommunicatione interdicto, deveniendum est ad
declarationem, ex Glosa, commun. recepta in cap. cupientes, §. si per viginti.
verba privatus, de elect. in 6. & hæc appellatio, obtinebit suos Regulares
effectus suspensionis, & devolutionis.* Por manera que esta apelacion no
solamente debuelve la causa al superior; si tambien suspende los efectos
de la sentencia, y puede el declarado tratar, y comunicar con los
fieles, y hazer todo lo que hazia antes de la declaratoria, que este es el
efecto suspensivo que obra la apelacion, y assi lo sienten Pasqual. *con-
trovers. inter Epis. & Regulares parte 2. quæstione 12. à num. 6.*
Maranta, *in speculo aureo, par. 6. de appellat. num. 180.*
Lancellot. *de attent. 2. par. cap. 12. limit. 21. num. 21.*
Gabriel, *commun. conclu. lib. 6. de reg. iur. conclus. 3. num. 59.*
Anton. Capycius, *decis. 1. num. 19.*
Covar. *in cap. Alma Mater, de sentent. excomm. in 6. par. 1. §. 10. num. 4.
vers. esse.*
Diana, *par. 5. tract. 9. resol. 30.*
Avila, *de censur. par. 2. cap. 5. disp. 5. dub. 11. concl. 2.*
Valerus, *de differ. vtriusque fori, verb. excomm. diff. 16.*
Delbene, *de Officio Sanctæ Inquisitionis parte 2. dub. 217. petit. 19.
num. 25.*
Salgado, *de Regia protect. par. 2. cap. 5. à num. 32.*
Ricciul. *de iur. person. lib. 4. c. 62. num. 16. & cap. 64. num. 32.*
Anton. Thesaur. *de pœnis Eccles. par. 1. cap. 25. §. tertio modo; & par. 2.
cap. 1. §. Notanda, vbi citat. Lap. in Clemen. Ad compescendas, nu. 4. de
sequest. poss.*
Fermosin. *in cap. Pastoralis, 53. de appellat. quæst. 2. per tot.*
Navar. *lib. 5. de senten. excomm. cons. 6. num. 2. & cons. 11. num. 6. &*
in

in cap. cùm contingat de rescrip. 15. cau. nullit.

Ioan. Henriq. en sus questiones practicas, *sect. 27. quæst. 10.*

Fragoso, *de regim. Christi. Reipub. tom. 2. seu par. 2. lib. 4. disput. 12. §. 3. num. 56. & par. 1. lib. 8. disput. 24. num. 137.*

Francis. Bordon. *tom. 3. par. 2. vari. resol. 78. de censur. num. 212.*

Ioseph. Ciballin. *de sacr. Iurisdict. disquis. 6. quæst. 3. num. 6. & disquis. 7. quæst. 1. 3. par. num. 19. vers. denique, & disquis. 9. quæst. 6. num. 2. vers. aliud porrò.*

Don Francisco de Arauxo Obispo de Segobia en sus disputaciones, *ad statum Civilem pertinentes, disput. 4. difficult. 4. num. 11. & 13. in fin.*

Acacio March en sus resoluciones morales, *verb.* descomunion. *2. resol. 241. num. 4.*

Antonio de Scobar, en su Theologia moral, *lib. 9. sect. 1. cap. 8. num. 90. & 96.*

El Cardenal Toledo en su suma, é institucion de Sacerdotes, *lib. 1. cap. 10. num. 2.*

Leonard. Lesius, *in prælectione Theologica in Divum Thomam, cap. 5. de excommun. dub. 3.*

Cardin. Tuscus, *practicarum, conclus. 451. num. 6.*

Bonacina, *de censur. disput. 1. quæst. 2. punct. 2. propos. 3.*

Ioannes Maria Belleto, *in disquis. Clerical. de favore Clericor. par. 1. §. 4. num. 25. & §. 5. num. 26.*

Ioannes Gutierrez, *Canonicar. quæst. lib. 2. cap. 16. à num. 21.*

Prosper. Fagnan. *ad textum in cap. per tuas, de senten. excommun. nu. 24. & in cap super eo, 2. de appellat. num. 50. & citat* Rottam, *decis. 2. num. 5. de dolo, & contum. in noviss. Rom. cons. 481. in casu permisso, num. 9. vers. præterea, &* Felin. *in cap. Rodulphus, num. 43. de rescriptis.*

Laurentius de Portel. *in dubijs Regul. verb. appellare, num. 7.*

Silvestre, *in summa verbo appellatio, num. 7.*

Sa, *in summa verbo excommunicatio, num. 1.*

Tamburin. *lib. 2. methodi celebrandæ Missæ, cap. 7. §. 4. vers. dum hæc scriberem.*

Hurtado, *de censuris in commun. diff. 24.*

Marius Alter. *de censur. disput. 5. lib. 3. c. 3. pag. 318. vers. tertio dubitatur.*

Sanchez, *lib. 3. cons. dubit. 32. num. 243. & opusculorum, lib. 3. cap. unico disput. 33. in fine.*

Suarez, *de censuris disput. 2. sect. 15. num. 20.*
Castrus Palaus, *de censuris, disput. 1. punct. 8. num. 7.*
Achil. de Grassis, *decis. 379. post 4. de senten. excomm.*
Scacc. *de appel. quæst. 17. limit. 22. num. 54.*
Vulpes, *in prax. Iudic. for. Eccles. cap. 1. num. 5.*
Ceneд. *Canon. quæst. q. 45. num. 45.*
Humad. *in leg. 21. tit. 9. par. 1. Glos. 1. num. 10. & Glos. 5. num. 2.*
Megal. *in 3. par. lib. 3. quæst. 1. cap. 2. num. 7.*
Gordon, *in summa, tom. 2. lib. 7. quæst. 3. cap. 5. num. 31.*
Barriola, *in Aphorism. litt. E. verb. excomm. §. 8.*
Filliasius, *de censuris in commun. tract. 11. cap. 3. quæsit. 11. num. 78. & cap. 4. quæsit. 12. num. 118.*
Layman. *lib. 1. tract. 5. par. 2. cap. 4. num. 2. & alij quam plures.*

341 Y aunque lo que se ha dicho en este §. no concluye la nulidad de las censuras; concluye, que despues de la apelacion legitima de la declaratoria, no pudo su Ilustrissima denunciar al pueblo, que dichos Canonigos estavan descomulgados, paraque los evitassen; pues segun doctrina del Cardenal, *in Clemen. 1. §. si quis, quæst. 11. de sequest. possess.* y Bonifacio, *in eodem*, §. mayor fuerça tiene la apelacion de la declaratoria, *quo ad vitandam evitationem eius, qui declaratus est excommunicatus; quam appellatio præcedens excommunicationem, quoniam hæc solum efficit, vt non debeat vitari in extraiudicialibus; appellatio verò à declaratione interposita efficit, vt non vitetur appellans, etiam in iudicialibus, vt tenet* Navar. *in cap. cum contingat, 15. caus. nullit. num. 4.*

342 Cierto es, que el que apela legitimamente de la declaratoria, la tiene por injusta; y pretende no aver incurrido en la censura, ni estar ligado, y assi que es nula la descomunion: de lo qual infiere Fagnano, *in cap. per tuas, de senten. excomm. num. 27.* que assi como el que pretende provar la nulidad de la censura, no necessita de absolucion, segun dize *num. 8.* y la Rota, *apud* Puteum, *decis. 39. lib. 1. & apud* Rubeum, *decis. 168. num. 15. & 17. in novis.* assi el que pretende la declaratoria injusta, y tiene apelado de ella, no necessita de absolucion; porque en el interim, *appellans non debet se habere pro excommunicato,* segun prueva Fagnano, *ibidem, num. 27.* aunque *ad cauthelam,* les acostumbra absolver la Sede Apostolica, por la qual absolucion no confiessa estar ligado, sino que tiene salvos sus derechos para seguir la causa de nulidad, segun prueva *n. 28.*

§. XXXXIV.

PUDIERON LOS CANONIGOS, NO OBSTANTE LA DECLAratoria, no guardar las censuras, y publicamente celebrar.

343 SUpuesto lo que se ha dicho en el §. antecedente, en que se ha provado que la apelacion suspende los efectos de la declaratoria, y que puede el declarado no reputarse por descomulgado, ni evitar la comunicacion de los fieles, y en consequencia proseguir los Divinos Oficios: pero porque su Ilustrisima no admitió à los Canonigos sus apelaciones, antes bien passando à la execucion de su sentencia publicó, y fixò cedulones, se provarà que esto no les pudo ser de embargo para usar de su derecho.

344 Por muchos textos, y razones queda provado en este papel, que los Canonigos no incurrieron en descomunion, y que la sentencia declaratoria del incurso fue injusta, y nula; en consequencia de lo qual, es cierto que fueron legitimas las apelaciones que de ella interpusieron; pues segun lo dicho en el §. 27. por ser legitima la apelacion, no es necessario que sea evidentemente cierta la causa, y basta que no sea manifiestamente frivola, y assi que sea racional, ò provable, y en duda siempre la deve admitir el Iuez, *vt in cap. cum specialis, 61. de appellat.* Rotta, *apud* Ludovicum, *decis. 251. num. 9. & apud* Manticam, *decis. 128. num. 4. & tenet* Passerin. *ad tit. de appell. in 6. art. 10. num. 260.* Salon, *in 2. 2. Divi Thomæ, quæst. 69. art. 3. concl. 2. §. dico in primis.* Ioan. de la Cruz, *in direct. par. 1. præcept. 8. art. 3. dubit. 11. concl. 2.* Turrian. *2. 2. disput. 51. dubit. 1. num. 4.* Diana, *par. 3. tract. 5. resol. 104.* Hurtado, *disp. 4. diff. 10.* Silvio, *in 2. 2. Divi Thomæ, quæst. 69. art. 3.*

345 Y es la razon porque el Iuez deve sentenciar segun la opinion mas provable por estar lo cōtrario cōdenado por la S. de Innocen. XI. en la segunda proposicion que declara Torrecilla en la exposicion de dichas proposiciones, *tract. 1. consult. 1. prop. 2. num. 2.* pero el reo à quien favorece mas el derecho puede apelar con causa provable: *Quia illa opinio, quæ visa est probabilior Iudici inferiori, potest respectu contrariæ probabilis, aparere Iudici superiori minus probabilis, vt tenet* Fermos. *ad Rub. de appell. quæst. 2. num. 5.* y aun quando es dudosa la causa, y está en duda el reo si le ha agraviado el Iuez, *sivè ex parte pœnæ*

S 2 in-

iniuncta, sivè ex forma procedendi, licitum est appellare, quantum ad suspensivum, vt tenet Passerin. *ad tit. de appellat. in 6. art. 18. à num. 555. etiā si Iudex iudicaverit secundum probabiliorem opinionem.* Cardinal. del Lugo, *de iusti. disput. 40. num. 35. &* Franciscus de Sto. Iuliano, *in Tribunal Regular. cap. 9. advert. 8. num. 5. Quia potest subditus super dubio, iudicium superioris inquirere, & hoc est certum, vt tenet dictus* Passerin. *num. 558.*

346 Y aunque entienda el Iuez, que ha sentenciado segun la opinion mas provable deve otorgar la apelacion, *vt tenet* Abbas Panormit. *in cap. Parroquianos, de senten. excomm. num. 2. & alij, quos citat, & sequitur* Surdus, *de aliment. tit. 8. privileg. 60. num.* 1. Y assi lo manda el texto, *in cap. veniētes, 19. de iure iur. & in cap. de Priore, 31. de appell.* y lo prueva dicho Pacerin. *loco citato art. 11. à n. 270. vbi ponit pœnas contra Iudices nō deferētes legittimæ appellationi.* Y en caso que no la otorgue el Iuez, la admite el derecho, y no dexa la apelaciō de obrar sus naturales efectos, segū se ha provado, *n. 207. Et sic sivè reiecta, sivè admissa fuerit appellatio tota iurisdictio Iudicis à quo suspenditur.* y todo lo que obra despues no tiene efecto, *vt benè probat* Gracian. *decis. 9. num. 12.*

347 En cōsequencia de lo qual es cierto, que pendiente la apelacion, los Canonigos se avian de conservar en el estado antecedente, *quia per appellationē, quis nō potest dici absolutus, nec condēnatus, cū ipsa iudicatū suspēdat.* Lancel. *de atten. p. 2. cap. 12. in præf. n.* 124. Valaz. *consult. 1. n. 9. vers. nec adeò fortis.* Gutier. *lib. 1. pract. q. 39. n. 6.* Gomez, *ad l. 4. Thauri. n. 6. & in lib. 3. variar. tit. de homicid. n. 69.* Muscat. *in praxi, de appell. Glos. 1. centur. 37.* Afflict. *decis. 188.* Franq. *decis. 370. num.* 14. Ofasch. *decis. 5. num. 1. & decis. 131. num. 9.* Surdus, *decis. 335. num. 3. & latissimè* Petrus á Siria, *in lib. pract. quæst. Forensium, quæst. 32.* El qual *ex professò* examina esta question, y en el num. 5. *Videtur tenere, quod nedum inspecto præsenti statu extinguitur pronunciatum, sed etiam inspecto futuro: quamvis enim confirmetur sententia in gradu appellationis, tamen non reasumit vires sententiæ, sed actio oritur ex confirmante, vt tenet* Vrcil. *ad* Afflict. *decis. 196. &* Hodiern. *ad* Surdum, *decis. 212. num. 7.*

348 De lo qual infiere Fermosino, *in cap. Pastoralis, 53. de appellat. quæst. 2. num.* 10. que puede, *qui declaratus est per cedulones incurrisse in aliquam excommunicationem cum omnibus communicare, si intra terminum appellavit, & docent* Marcel. *in prax. Iudical. for. Eccles. cap. 1. num. 1. & alij, quos citat deducens sic denuntiatum non esse vitandum post appel-*

appellationem, vt etiam tenent Doctores citati, num. 339.

349 Y esto es disposicion expressa del texto *in cap. solet, 2. de sententen. excomm. in 6.* en que se dificultava si el descomulgado que pretende que es nula la censura de que ha apelado, pendiente el articulo de la nulidad, deve ser vitado, y resuelve el Pontifice, *in Concil. Lugdunen.* ibi: *In secunda veri quæstione, statuimus, vt is, qui ad probandum admittitur, pendente probationis articulo, in cæteris, quæ vt actor in Iudicijs attentare erit interim evitetur. Extra Iudicium vero in officijs postulationibus, & electionibus, ac alijs legitimis actibus nihilominus admittatur.* Por manera que resuelve el Pontifice, que el descomulgado que ha interpuesto apelacion, deve ser admitido en todos los actos extrajudiciales, pendiente el articulo de la nulidad, y en los Oficios Divinos. Assi lo dize la Glosa, *verbo in Officijs*, ibi: *Publicis, vel Divinis. Vnde ex quo de appellatione confidit securè celebrat vt prius*, demanera, que segun el sentir de la Glosa, comunmente admitida, con toda seguridad pudieron los Canonigos celebrar como de antes, y solemnemente, *quia celebrare significat solemniter agere, cap. his 30. de privil. cap. vt Clericor. 13. de vit. & honest. Cler. & tenet* Gonzales, *ad caput Apost. 9. de Clerico. excomm. minist. num. 4.* La autoridad de esta Glosa es grande, pues prevalece à la de los particulares Escritores, *vt tenet* Morlà, *in Emporio, 1. par. tit. 2 quæst. 12.* Marta, *de Tribunal. Vrb. cap. 5.* Decian. *cons. 45. num. 15.* Mascard. *concl. 842.* Ludovic. Lopez, *1. par. instructor. concien. cap. 28.* y assi *cæteris paribus*, se ha de seguir la opinion de la Glosa, *in consulendo, & indicando.*

350 Es tambien expressa la disposicion del texto, *in cap. dilectis filijs 55. §. verum, de appel.* ibi: *Verum licet Archiepiscopus post appellationem prædictam, de qua per Officialis litteras innotuerat Decanum denunciaverit evitandum; Senonenses tamen Canonicos, qui Saniori ducti Concilio cõmunicaverunt eidem, vt appellationi ad nos interpositæ magis, quam denunciationi ab Archiepiscopo factæ deferrent, inculpabiles iudicamus.* Demanera, que aunq̃ denunciasse el Arçobispo al Dean por descomulgado, paraque le evitassen los fieles, fueron inculpables los Canonigos, que comunicaron *in Divinis* con el Dean, y fue su parecer mas saludable, pues apreciaron mas la apelacion à su Santidad, que los cedulones del Arçobispo.

351 De este texto infiere Abbas, que no siempre se ha de

creer

creer al superior que denuncia, que alguno està descomulgado, ibi: *Vltimo nota ex fine litteræ, quod denuntiationi superioris denuntiantis aliquẽ excommunicatum, & vitandum, non est obtemperandum; si probabiliter constet veritatem esse in contrarium: Vt puta quia fuit excommunicatus post appellationem legitimam. Ex quo nota duo, primum quod solum denuntiatio excommunicationis, non probat quem esse excommunicatum, vt hic: Et quod nõ tenentur subditi obtemperare Prælato denuntianti excommunicatum post appellationem vitandum*, y le sigue Navarro, *in cap. cum contingat, de sent. excomm. remed. 2. num. 13.*

352 Con este sentir se conforma tambien Archidiaconus, *in cap. curæ, 11. quæst. 3. vbi sic ait: Quamvis sit credendum alicui ordinario denunciandi aliquem excommunicatum, vt in hoc cap. curæ, infra, & cap. debent, & extra, de treug. & pact. cap. 1. Si autem scias pro certo denuntiatum, ante excommunicationem appellasse, secure, & pro certo potes illi communicare, extra, de appell. cap. dilectis, in fin. nam ipse denuntiatus, potest se ingerere communioni, & Divinis*, y del mesmo sentir fue Innocen. *in cap. Pastoralis, §. verum, de appellat.* Hostiensis, *col. 6. sub fin.* Ioannes, Andreas, Dominic. Anto. Cardin. Immo. Pelucio, & Præpos. y assi dize Sanchez, *opuscul. lib. 3. cap. vn. dubit. 32. num. 243.* y los demàs Autores que cita, y sigue Thesaur. *de pœnis Eccl. par. 1. cap. 25. §. tertio modo*, que pendiente la apelacion de la declaratoria, *interim non potest declaratus denunciari, & si cedulones afixi sint, erunt removendi.*

353 De lo qual se infiere, que sin embargo de la denunciaciõ de su Ilustrisima, pudieron los Canonigos confiados en sus apelaciones, no tenerse por descomulgados, y proseguir los Divinos Oficios à que estavan destinados por el Cabildo, pues aun militava en este caso particular razon para no obedecer la censura promulgada por su Ilustrisima, porque era darle motivo para pretender confirmada su nula possessión, que con semejante fundamento la pretendió el Obispo de Pariz, segun se refiere, *in cap. olim inter te, 17. de restitut. spol.* y era por este medio conseguir el entrar en possessión de hazer dichas bendiciones, porque passando à declarar por descomulgados à todos los Canonigos que huvieran pretendido conservar su possessorio, huviera conseguido el intento, dexando los Canonigos de celebrar, y celebrando los demas Clerigos, que no podian resistir: y tratandose del interés, y conveniencia de su Ilustrisima, no divian assentir à su declaracion,

pues

pues aun quando se trata del interès del Principe, no se està à su asser-
cion, segun dize el Regente Capycio Latro, *decis. 190. num. 24.* don-
de, *infert, quod si Princeps vellet aliquem feudo, vel alijs eius bonis privare, attestando, quod sibi constet de delicto, non debet in hoc casu stari eius assertioni, quia non est credendum Principi, in eo quod respicit propriam vtilitatem*, y mas en perjuizio de tercero.

354 Sin embargo de estar tan ciertos los Canonigos de su derecho, siendo esta materia de tanta gravedad, no quisieron resolverla sin parecer de muchos, pues los negocios graves necessitan de maduro consejo, segun dixo Belarm. *in Admonit. ad Nepot. controv. 7. Duo in re tam ardua occurrunt, primum, vt nil temere, & sine maturo Concilio agas;* este parecer tomaron de las personas mas doctas, y calificadas de este Reyno para no errarle, segun aquello del Deuteronomio, *interroga Patres tuos, & dicent tibi:* y del Pontifice Innocencio, *in cap. de quibus, 20. dist.* ibi: *Seniores Provinciæ congrega, & eos interroga. Facilius namque invenitur, quod à pluribus senioribus quæritur. Integrum enim est Iudiciũ, quod plurimorum sententijs confirmatur, vt in cap. extra, 74. dist. & cap. prudentiam, §. illa quippe de offi. delegati.*

355 La resolucion fue conforme, y vnanime el parecer, por ser clara, y expressa la disposicion del derecho, segun dize Marta, *de iurisdict. par. 3. cap. 18. num. 5.* en donde despues de aver dicho en el *cap. 16.* que no pueden conocer de las nulidades de las censuras los que no son Iuezes competentes, y en el *cap. 18.* que la censura nula se ha de temer, y guardar, impugnando las razones de Navar. pretende dar solucion à los argumentos contrarios, y dize, que solo tienen fuerça en la nulidad: *Si excommunicatio lata sit post appellationem interpositam, quo casu, Iudex caret iurisdictione, & est expressè dispositum, excommunicationem pendente appellatione latam nullius esse roboris. Item est expressè dispositum, quod excommunicatus, appellatione interposita, in actibus extraiudicialibus admittatur, velut non excommunicatus.* Con que segun el sentir de este Autor, que parece el mas contrario à la opinion de Navarro, *in cap. cum contingat*, es llano, y assentado por disposicion de derecho, que el declarado, y publicado por descomulgado despues de las legitimas apelaciones, no deve guardar las censuras, y assi sin controvercia se conformarõ los dichos Teologos con la disposicion de derecho, y comun sentir de tantos Doctores, como se han referido.

356 De lo dicho se infiere, que pudieron los Canonigos, *sine formidine* celebrar, y proseguir sus Oficios, con el sentir de tantos Religiosos doctos, pues segun dixo Aristoteles, *1. Topic. cap. 1. probabilia autem sunt, quæ videntur omnibus, aut pluribus, aut sapientibus, & his maximè notis*, el qual lugar explica Alexander, diziendo: *Probabilia sunt, quæ omnibus, vel pluribus, vel sapientibus probantur, iisque, vel omnibus, vel pluribus, vel maximè cognitis, ac probatis.* Y Boesio, *de differ. Topic. cap. 4. post principium, Probabile veró* [dize] *est quod videtur, vel omnibus, vel pluribus, vel maximé notis, atque præcipuis.* Y siendo estos Religiosos que consultaron, Prelados de las Religiones, Calificadores del Santo Oficio, Examinadores Sinodales, y Maestros en Sagrada Teologia, no pudo tener dificultad, el mucho credito que se deviò dar â su parecer.

357 Ni fue esto en menosprecio de su Ilustrissima, ni de su jurisdiccion, pues solamente lo hizo el Cabildo para defensa de su quasi possession, *& dolo fecisse non videtur, suo iure vtendo. leg. quod, & lex §. 1. ff. de lib. hom. exhib. leg. cum creditor. ff. de furt. leg. fluminum, §. fin. ff. de damno infecto leg. iniuriarum, §. is qui, ff. de iniur. leg. nullus, ff. de Regulis, iur. & semper est sumenda præsumptio exclusiva delicti leg. merito, ff. pro socio* Achil. de Graf. *decis. 1. de pactis, num. 2.* Menoch. *lib. 3. presum. 86. num. 5.* Covar. *in cap. quamvis pactum, 2. par. §. 3. num. 2.* porque, si por solo la fulminacion de las censuras hechas por los Obispos, los Cabildos de las Catedrales huvieran de desistir de sus derechos, y costumbres immemoriales, seria ocasion de perturbar todo el estado de las Catedrales, la paz, y concordia correspectiva, que deve aver entre los Obispos, y Cabildos, y ponerlos en vna immencidad de litigios, como considerò Valensuela, *cons. 84. num. 110.*

§. XXXXIV.

NO FUE ESCANDADO CELEBRAR PUBLICAMENTE LOS Canonigos, aviendo manifestado al pueblo las nulidades de las censuras, y razones que les movieron.

358 EL escandolo que prohibe, y quiere nuestro Salvador, que sea severamente castigado, *Matthæi cap. 18. Lucæ cap. 17. & Marci cap. 9. Fuit illud, quod in damnum, & ruinam proximi adhibetur,*

S ver-

bis, aut operibus illum ad malum exitandum, Stus Hieronymus, *super Matthæum cap. 15.* Sanctus Thomas, *2.2 quæst. 43. art. 1. & 7.* Gutier. *Canonicarum, lib. 1. cap. 38. à num. 20. & non propriè dicitur, id efficere nisi tali animo, & conatu committatur, vt probat laté* Barbosa, *lib. 3. vot. 116. à num. 186.* se divide el escandalo en activo, y passivo: cierto es, que en esta funcion de celebrar los Canonigos, no huvo escandalo activo: *Qnia Capitulum non habuit animum scandalizandi, & deficiente animo, ac periculo, quod alij incidant, scandalum activum cessat. Vt* Sanchez, Navar. Trulenc. *& alij tenet* Barbosa, *dicto vot. num. 89.*

359 No huvo tampoco escandalo passivo, porque no celebraron hasta aver manifestado al pueblo las razones que tuvieron para no tenerse por descomulgados, que es el medio que dan los Doctores, para que cesse el escandalo passivo, porque no todos saben que sin embargo de la declaratoria del ordinario, puede no reputarse por descomulgado el que pretende ser nula la censura, y ha apelado de ella, y de este medio de manifestar al pueblo su nulidad, se puede valer el declarado, quando no es facil el recurso à superior Tribunal, segun dize Bordoni, *tom. 3. variar. par. 2. resol. 78. num. 200.* ibi: *Sed quid agendum quando nulla fuit præmissa appellatio, neque patet additus ad superiorem excommunicatoris*; y responde *in hoc casu nullitas sententiæ publicanda, seu potius notificanda est populo medijs Doctoribus; qui in mediũ efficaciter probent solidis rationibus, in validitatem sententiæ.* Avia dicho en el numero 199. que quando la censura es invalida, para hazer constar al pueblo de su nulidad, *ad evitandum scandalum*, era buen medio la apelacion, pero quando se omite esta, se puede valer el descomulgado, *nulliter*, de manifestar sus nulidades por medio del sentir de los doctos, y con mas razõ, quando no admite el Iuez la apelacion, *quæ contra appressiones debuerat esse remedium, extra. de pœnis, cap. Divinis.*

360 El Señor Obispo Arauxo en su tratado, *de stat. Civil. def. 5.* despues de aver alegado las nulidades de vnas censuras que el Comissario General de la Orden de Cister, avia promulgado contra vnas Religiosas sus subditas: busca en el numero 8. que remedio pudieron tener estas para no guardar las censuras sin escandalo de las demàs, y resuelve, ibi: *Ergo necesse est, vt dictæ Moniales non obedientes censuris latis, auferant aliarum subditarum scandalum; quod vno ex duobus modis, vel vtroque prestabunt: nimirum aut faciendo eis notam per prudentum, & sapientũ indicia latæ sententiæ nullitatem, &c.*

361 Y esta mesma doctrina enseñan Paludano, *in 4. sententiarum, distinct. 18. quæst. 1. vers. quantum ad 3. conclus. 2.* Beatus Antonin. Archiepiscopus Florentin. *in sua summa, 3. par. tit. 24. cap. 73.* Dominicus Soto, *in 4. distinct. 22. quæst. 1. art. 2. in vers. nec vero 2.* y otros muchos con Navar. *in cap. cum contingat, remed. 2. à num. 25.* Erasmus, *loco cit. num. 385.*

362 El Padre Layman en su Teologia moral, *tract. 5. par. 1. cap. 6. num. 2.* sigue la doctrina de Gabriel, *in 4. distinct. 18. quæst. 2. col. 11.* que la refiere *ad verbum*, y dize, ibi: *Si aliquis publicè excommunicatur, & denuntiatur nulliter, ex adverso publicet ipse sufficienter causam propter quam sententia est irrita, eoque factò non pareat sententiæ.*

363 Asi lo dize tambien Gutier. *Canon. quæst. lib. 1. cap. 4. num. 36.* ibi: *Excommunicatũ nulliter, denunciatum publicè, non teneri abstineri à Divinis, nec ab alia hominum communione legittima, modo nullitatis causa publicata fuerit per eum.*

364 El Padre Avilà, *de censuris, 2. par. cap. 6. disput. 1. dub. 1. §. is positis*, dize ibi: *His positis breviter respondetur ad quæstionem; quod excommunicatio nulla nihil operatur in foro interiori, imó neque in exteriori, dummodo publicentur causæ nullitatis, vt populus sibi persuadeat, vel persuadere debeat de nullitate, vt sic evitetur scandalũ, & tunc se potest publicè gerere, ac si non esset lata excommunicatio, quia sententia, nulla non est sententia.*

365 Turrian. *de censur. lib. 2. disput. 20. dub. 1. sic ait: Si de excommunicatione nulla sit sermo, omnes fatentur re vera, nullum habere effectum; sed propter scandalum observanda est in publico, donec veritas manifestata sit.* Et infra, *cognita tamen veritate, nullum erit scandalum illam non observare.*

366 Ludovic. Mexia, *sub tit.* de los proprios, y rentas de los consejos, *par. 5. fund. 2. à num. 28. & seq.* siguiendo la doctrina de Grab. y otros, dize: *Vnde si aliquis publicè excommunicatur, & denuntiatur nulliter, ex adverso publicet ipse sufficienter causam, propter quam sententia est irrita, quo facto, non pareat sententiæ, & si aliquis tunc scandalizatur, non est scandalum pusillorum, sed Pharisæorum, secundum regulã Christi Matthæi 15. contempnẽdum.* Sigue esta doctrina Diana, *par. 5. tract. 9. resol. 26.*

367 El Padre Sayro, *de censur. lib. 1. de excomm. sect. 16. num. 43.* se conforma con el mesmo parecer, ibi: *Vnde si aliquis publicè excommu-*

 nica-

nicatur , & denuntiatur nulliter, quamvis in oculto possit eam non servare; in publico tamen eam servare debet, quo vsque scandalum rationabiliter sedaverit; & ex adverso publicet ipse sufficienter excommunicatus nulliter, causam propter quam sententia sit ipso iure nulla: quo facto non pareat sententiæ, si enim tunc quis scandalizatur , non est scandalum pusillorum, sed Phariseorum: y para no cansar al Letor , contestan en este sentir , Covar. *in cap. Alma Mater, de sent. excomm. 1. par.* §. *7. num. 5.* Filliusius,*tom. 1. tract. 11. cap. 8. num.216.* Hugolinus, *de cens. tabula 4. cap. 14.* §. *18.* Caspensis, *tom. 2. tract. 25. disp. 1. sect. 6.*

368 Puede ser la dificultad sobre el modo,con que deve el descomulgado publicar al pueblo la nulidad de las censuras , paraque cesse todo genero de escandalo, y este medio enseña el Padre Gabriel Vasques, *tom. 4. ad 3. par. Divi Thomæ, tract. de excommun. dub. 11. num. 2.* ibi: *Sufficit ad hoc , quod sententia illa, nulla indicetur à sapientibus,& pluribus ex iis, nec requiritur , quod vulgus ita iudicet; tantum requiritur meo iudicio, quod postquam visum fuerit sapientibus ; id vulgo manifestetur , scilicet ita visum fuisse sapientibus* , y le sigue Diana, *dict. resol. 26. in fin.* ibi: *Docuit verò Silvester, verbo excomm. 2. notabili 1. casu 15.* Pater Vasques, *supra cum alijs Doct. satis esse vt excommunicatio sit nulla , quod ita indicetur à sapientibus , neque est necessarium, vt vulgus ita iudicet. Benè autem notavit Pater Vasquez,necessarium esse, vt antequam quis operetur contra illam , manifestetur vulgo iudicium sapientum , hoc enim condenandum est ignorantiæ proximi.*

369 Este fue el medio de que se valió el Cabildo para manifestar al pueblo las nulidades de las censuras , porque siendo claras , y dispuestas por derecho, fueron de parecer todos los Theologos que lo eran , y manifestando al Cabildo este parecer al pueblo , quitó qualquier escandalo que pudiesse aver , y deviose de conformar el pueblo con el parecer de tantos: si algunos quedaron con duda no devieron estos embaraçar al Cabildo,la prosecucion de sus oficios, *neque etiam propter scandalum ex ignorantia , vel infirmitate procedens, quod pusillorum vocatur , si post redditam rationem , quare id iustè fiat, perduret, non tenetur quis opera præcepta , vel Concilij ommittere propter scandalum passivum quoniam videtur malitiosum secumdum Divum Thomam 2. 2. quæst. 43. art. 7. & tenet* Navar. *in dict. cap. cum contingat, remed. 2. num. 22.*

370 Mas,de mayor escandalo huviera sido,dexar los Canonigos su

su Iglesia, y guardar las censuras: porque como los Christianos, y principalmente los Sacerdotes de primera graduacion, deven dar buen exemplo al pueblo, *cap. qualis, 8. quæst. 1. cap. volo, 12. quæst. 1. & cap. præcipuè, 11. quæst. 3.* conforme lo de nuestro Redentor, *Ioan. 13. exemplum dedi vobis, &c.* De mal exemplo huviera sido al pueblo, si los Canonigos huviessen guardado las censuras, dexando la Iglesia, y Divinos Oficios; y las huvieron tenido por nulas; no procurando la absolucion, que huvieran conseguido con facilidad, cediendo al Señor Obispo sus derechos: y assi, no querer cederlos, y dar à entender al pueblo, que era valida la censura, y que perseveravan en ella voluntariamente, es de muy mal exemplo; pues era persuadirle, que menospreciavan la censura valida, no procurando el remedio de la absolucion, que es grave delito; y tal, que si passa mucho tiempo induce sospecha en la Fè, Honorius III. *ex Cirone; de pœnis; cap. 2. & in decret. de pœnis; cap. fin. Concil. Trident. sess. 25. de refor. cap. 3.* Y quando la censura es invalida, no es delito no guardarla, *vt tenet* Carolus Anton. Thesaur. *de pœnis Eccles. par. 2. de censur. cap. 9.* Menoch. *de arbitr. cas. 542.* Sayr. *lib. 1. cap. 7. num. 8. & 16. & alij passim.*

Ni se puede dezir, que no faltò el escandalo, porque celebraron los Canonigos pocas horas despues de la publicacion del manifiesto, tiempo breve, para persuadir al pueblo las nulidades: porque primero tuvo el pueblo noticia de ellas, que de la publicacion de las censuras: pues esta se hizo en la Catedral en 8. Abril despues de las cinco de la tarde, tiempo en que faltava la assistencia, y concurso de los fieles en ella, por averse ya cantado los Divinos Oficios: y en las demas Iglesias se publicaron, y fixaron los cedulones en 9. dias del dicho mes de Abril, y à tiempo que ya se avian manifestado al pueblo las nulidades de las censuras, calificadas con el parecer de tantos Teologos; y assi ya estava el pueblo bastantemente persuadido que el Señor Obispo no tenia jurisdiccion para declarar las dichas censuras: con que faltò el escandalo, prætensi contemptus iurisdictionis Ecclesiasticę; pues supo el pueblo que no la obedecieron los Canonigos, porque estava el Señor Obispo inhibido por superior Tribunal en que pendia la causa, y assi que eran inculpables, y vsaron de su derecho.

§. XXXXV.

NO INCVRRIERON EN IRREGVLARIDAD LOS CANONIGOS POR aver celebrado publicamente.

371. SEgun disposicion de derecho, *in c. Si quis Episcopus in Concilio, 11.q.3.& c.is cui, de sent.excom. in 6.* El Clerigo descomulgado que celebra, incurre irregularidad, pero para el incurso es necessario que la descomunion sea verdadera: y que celebre en su menosprecio. Porque siendo la irregularidad pena impuesta contra los que violan las censuras supone que la censura, *á parte rei,* está contrahida, pues siendo esta el fundamento causativo de la pena, si este falta, no se puede sobreedificar la pena, ni puede aver efecto valido de sentencia, ò causa nula, *leg. 4. §. commodatum, ff. de re judi.* como tampoco, de sentencia por la apelacion suspendida, que como no tenga efecto su execucion, *nullum potest prestare impedimentum,* Hostien. *in sum. de sent. excom. lib. 1. §. quis sit,* Suarez, *de censuris, disput. 4. sec. 7. art. 2.*

372 Que sea tambien necessario para incurrir la irregularidad ob violationem censuræ, que celebre el descomulgado in contemptum clavium; *Idest nullam habens causam probabilem credendi se non esse excõmunicatum, tenet* Abbas, *in c. Pastoralis, §. verum, n. 15. de appel. est enim, irregularitas pœna contemptus,* Felin. *in c. Rodulphus, n. 43. de rescrip.* Dominicus, *in c. solet, de senten. excom.* Navarr. *in manual. c. 27. n. 252. vers. 8. dico* Thezaur. *de pœnis Eccl. p. 2. c. 11. vers. limita 3.* Y por esta razon la Rota, *apud* Farin. *in posthum. p. 2. decis. 438. & 659.* declaró que no era irregular vn Clerigo descomulgado, que celebró absuelto por vn Cura, sin embargo de ser nula la absolucion por estar, la descomunion reservada al Pontifice, pero porque pensava estar absuelto quãdo celebró, no incurriò irregularidad: *Quia ad effectum, vt non possit dici celebrasse in contemptum clavium; sufficit, quod bonam fidem habuerit: contemptus enim tunc solum intervenisse dicitur, quando voluntas alicuius renuit legi, & ex ea causa procedit ad faciendũ contra legem; ita quod transgressionis causa, contemptus sit vt latè explicat* Covar. *in c. Alma Mater, in 1. p. §. 7. n. 6. & fuit dictum in Oscens. Archidiac. 18. Maij 1603.*

373 Ya se ha provado en el §. 42. que la apelacion que interpusieron los Canonigos, suspendiò los efectos de la declaratoria, y assi que pudieron no guardar la censura, perdiente la apelacion, y comunicar con los fieles, *etiam in Divinis*, con que por aver celebrado, confiados en su apelacion no pudo el Sr. Obispo molestarles, ni declararles irregulares, sino que avian de ser conservados en el mesmo estado que tenian antes de la declaratoria, segun disposicion expressa, *in c. ad præsentiam*, 16. *de appel.* en que el Arçobispo avia descomulgado á vn Clerigo, el qual despues de aver apelado, pendiente la causa celebrò, por lo qual el Arçobispo le queria castigar como violador de sus censuras, y dize el Pontifice Alexandro III. ibi. *Ideòque mandamus, quatenus prædictum presbiterum, pro eo quod post excomunicationem contra appellationem factam Divina cantavit nullatenus inquietes: sed ad eum statum reducas omnia, in quo erant, tempore appellationis amissæ.*

374 Mandó su Santidad en este texto, que no fuesse inquietado este Sacerdote por aver celebrado despues de la descomunion de que avia apelado, y esto lo mandò precisamente pues la diccion, *nullatenus*. Es precissa, *c. licet causam*, *de probati*, *c. Pastoralis*, *de excep*. Y importa lo mesmo que la clausula directamente anulativa de todas las molestias que el Arçobispo hazia contra dicho Clerigo por aver cantado la Missa. Rube. Alexan. *cons.* 51. *n.* 3. Y dió libre facultad al Clerigo de celebrar, y conservãdole en el estado que tenia antes de la sentencia; de donde infiere la Glosa, *verbo contra appellationem*, que este Clerigo, *cessare à Divinis non debuit*, y que pudo celebrar, sin temor de irregularidad, ibi: *Item, sententia excõmunicationis post appellationem legitimam latam, nulla est: vnde qui postea celebrat non punitur.*

375 El Abad Panormitano sobre el dicho texto, dize ibi: *Si post appellationẽ, excõmunicatus celebrat Divina, nõ incurrit aliquam irregularitatem.* Et infra, *nota primo, quod excõmunicatus post appellationem non tenetur desistere à Divinis Officijs, quia talis excõmunicatio nulla est.* Barb. *ibidem*, *Notatur ad hoc, quod excõmunicationis sententia lata post interpositam appellationem, non sortitur effectum suum, poteſtque sic excõmunicatus si presbiter fuerit, pendẽte appellatione, sine alicuius irregularitatis incursu celebrare, & prosequi officium suum in Divinis.* Et infra.

Nec

Nec etiam Clericus irregularis est censendus, qui post appellationem etiam illegitimam, ab excommunicationis sententia contra se lata, existimans validam esse suam appellationem, ante absolutionem obtemptam celebraverit, etiam si postea pronuntiatum fuerit, eam appellationem firmitatem non habuisse.

376 De manera, que aunque se declare illegitima la apelació el descomulgado que celebra confiado en ella, porque no celebra en menosprecio de la censura, no queda irregular, segun dize el mesmo Barbosa, *In c. solet, de sent. excom. in 6. n. 11.* ibi: *Notatur ad hoc, quod si Clericus excõmunicatus, post appellationem credat bona fide suam appellationem teneri, & ea fiducia ductus celebrat non efficitur irregularis, licet postea apparuerit, & iudicatum fuerit, appellationẽ non fuisse legitimã.*

377 Don Manuel Gonçalez Telles, *in comment. ad caput 1. de Clerico excom. n. 44.* dize, ibi: *Quia post interpositam appellationem depositio non ligat, quemadmodum, nec aliæ censuræ, quia eo tempore proferuntur, quo Iudicis iurisdictio sopita est, & sic non habet iurisdictionẽ vt pote appellatione suspensam.* Et infra: *He enim quia non ligant in foro animæ, nec exteriori, nullum effectum habent, & ideò illis non obstantibus, sine metu irregularitatis celebrari potest.*

378 Don Nicolas Rodriguez Fermosino Obispo de Astorga *ad caput Pastoralis, 53. de appell. q. 1. n. 5.* dize, ibi: *Vnde sequitur, quod nec etiam senteatur Clericus irregularis, qui post appellationem illegitimam ab excõmunicationis sententia contra se lata, existimans validam esse suam appellationem, ante absolutionem obtentam celebraverit, etiam si postea fueri pronuntiatum, suam appellationem non habuisse firmitatem.* Y esto porque celebrando con buena fee, no pudo incurrir la pena de irregularidad.

379 Don Diego Covarruvias Obispo de Segobia, *tom. 1. comment. in cap. Alma Mater, de sent. excom. in 6. § 7. n. 7.* dize, ibi: *Cæterum, vbi sententia excõmunicationis est nulla ipso iure, etiam si quis cum scandalo celebraverit, aut se Divinis immiscuerit, non erit irregularis: quia nunquam fuit excomunicatus: quod ex præmissis probatur satis aperte, atque id ò irregularitatis pœna minimè obtinet, nec iure locum habet, cum ea, in hac specie, non ratione scandali, sed excõmunicationis inflicta fuerit.* De manera, que segun el sentir de este Doctor, ha de ser verdadera la descomunion, para incurrir la pena de irregularidad, que no se incurre

curre aunque se celebre con escandolo.

380 El Cardenal Tusco, *concl.* 453. *n.* 9. dize, ibi: *Limita, in excommunicatione nulla, quia est lata, pendente appellatione, potest sperni, quia non ligat: ideò, is qui celebravit post talem excommunicationem nullam non incurrit irregularitatem.*

381 El P. Maria Passerino, del Orden de Predicadores, Vicario General, que fue de toda la Religion en su Comentario, *ad 6. Decret. ad tit. de appell. q. uni. art.* 17. *n.* 477. dize, ibi: *Et ita etiam verum est, quod quando quis appellavit à sententia, vel declaratoria criminis, propter quod est excommunicandus, vel declaratoria incursus in excommunicationem ipso facto ob aliquod crimen: Si intra tempus appellationis nondum iudicatæ, celebret, non est irregularis, etiam si postea declaretur male ab eo appellatum, & benè contra illum sententiatum, quia in hoc casu, non est contemptus excommunicationis,* en este caso escusa la buena fee.

382 Antonio Ricciulo, *de iure person. lib.* 4. *cap.* 1. *n.* 20. dize, ibi: *Limitatur 2. principalis conclusio, ne procedat in excommunicatione nulla, nam hæc non ligat, quod procedit, non solum, quo ad Deum, sed etiam quo ad Ecclesiam, adeò, vt neque sit timenda: hinc excommunicatus nulliter non tenetur se abstinere à Divinis, nec ab hominum communione.*

383 El P. Paulo Layman en su Teologia moral, *tract.* 9. *p.* 1. *c.* 6. *n.* 2. ibi: *Quæres, quod si aliquis ante latam sententiam appellavit, Iudex autem existimans appellationem illegitimam, ac nullam, nihilominus procedat ad sententiam excommunicationis: excommunicatus vero in appellatione sua confisus, bona fide celebret, vtrum irregularitatem incurrisse censendus sit, si postea superior ad quem appellatum fuit, pronunciet appellationem nullam fuisse, & Iudicis prioris iurisdictionem non suspendisse. Responsio est negativa, ratio est, quia ad irregularitatem ex hoc capite incurrendam, requiritur temeritas, aut saltim mala fides, & culpa mortalis.*

384 Don Iuan Maria Belleto Obispo Hieracense, *in sua disquisit. Cleric. p.* 1. *de disciplina Clerical.* §. 5. *n.* 55. dize, ibi: *Si vero constiterit excommunicationem esse iniustè, & nulliter latam, vt quia non est lata à suo Iudice, vel post appellationem, vel quia continet errorem intolerabilē, aut aliis de causis: eo tunc celebrans est immunis ab irregularitate.*

385 Ærasmus à Chokier, *tom.* 2. *tract. de iurisdict. ordin. in exemptos, p.* 2. *q.* 73. dize, ibi: *Excomunicatus nulliter, & denuntiatus*

publice, non tenetur abstinere à Divinis, neque ab alia hominum legitima communicatione.

386 Don Iuan Valero, *de differ. vtriusque fori dif. 20. n. 1.* dize, ibi: *Excommunicatus post appellationem, si bona fide putat, esse legitimam suam appellationem, non curet de excommunicatione: sed ea non obstante, celebret; securus est in foro exteriori, & etiam in interiori, quo ad irregularitatem. Nam licet postea declaretur, appellationem esse illegitimam, & minus iustam, nihilominus ob celebrationem antea factam, nullam incurrit irregularitatem.*

387 Salgado, *de reten. Bul. p. 2. c. 24. n. 50.* dize, ibi: *Quod adeo, ex defectu iurisdictionis nulla est excõmunicatio, & declaratio* (habla despues de la apelaciõ) *vt Clericus sic excommunicatus possit absque absolutione subsequuta celebrare, & immisceri se Diuinis, absque metu irregularitatis, etiam si postmodum, pronuntiatum fuerit appellationem firmitatem non habuisse*, Y lo mesmo repite, *de reg. protect. p. 2. c. 5. num. 22.*

388 Sayro, *de censuris, lib. 7. c. 9. n. 28.* dize, ibi: *Appellatio tamen à sententia, qua declaratur, quis in excommunicationem incidisse, excommunicationem illam dubiam relinquit, sicut prius erat: vnde non est irregularis ille, qui vel ante excommunicationem appellat, vel qui post declaratoriam appellat, si fidens appellationi celebrat, ea pendente, etiam si declaretur male appellasse*, y lo mesmo dize, *lib. 1. cap. 16. num. 44.*

289 Acacio March, en sus resoluciones morales, *tom. 1. resol. 241. num. 3.* ibi: De aqui se infiere, que el que celebra, aviendo apelado antes de la descomunion con causa provable, aunque despues se declare, que no fue justa la causa, no queda irregular.

390 Francisco Bordoni, *tom. 3. par. 2. variar. resol. 78. num. 220.* dize, ibi: *An ille, qui putavit appellationem esse legittimam, & ideò fecit omnes illos actus, qui censuris probibentur, postea inveniendo nullam fuisse appellationem, & frustratoriam pexet, & incurrat pœnas inflictas contra violantes censuras? Respondeo, cum bona fide se gesserit, putans tenere appellationem, non peccavit, neque proinde aliquam incurrit pœnam, quia bona fides excusat à censuris, & ab irregularitate, vt docent omnes,* Zabar. *in Clem. 1. de privil. num. 22.*

391 Carolus Antonius Thesaur. *de pœnis Eceles. cap. 25. §. tertio modo*, dize, ibi: *Si autem probabili ignorantia, æstimavit, se non incurrisse in*

in censuram, sivè pœnam, confisusque de iustitia suæ appellationis, se ingessit Divinis, & celebravit, non fit irregularis, & procedit etiam si postea declaretur male appellatum, & par. 2. cap. 11. §. Item, ibi: *Similiter si confisus appellationi interpositæ adversus declaratoriam censuræ incursæ celebret, non fit irregularis, etiam si postea pronuntietur malè appellatum.*

392 Estevan de Avila, *de censuris, par. 7 disput. 10. sect. 2.* ibi: *Præterea notandum est, quod si aliquis post appellationem ab excommunicatione, suspensione, vel interdicto celebret, confisus suæ appellationi: non est irregularis, quamvis postea declaretur appellationem non fuisse legitimam.*

393 Lo mesmo prueva latamente Iuan Gutierrez, *Canonic. quæst. lib. 2. cap. 16. num. 25.* y es doctrina de Navar. *tom. 3. in cap. accepta, de restitut. spoliat. oposs. 8. num. 32. & 33.* Megal. *cons. 32. num. 3.* Sanchez, *opusculor. lib. 3. cap. vnico, dubit. 32. num. 244.* Salcedo, ad Bernad. *in pract. cap. 33. litt. A. vers. nec etiam Clericus*, Lancellot. *de attentat. par. 2. cap. 12. ampliat. 8. num. 7.* Spinus, *in speculo testament. Glos. 11. rubr. 29. vers. patet igitur, & num. 44.* Cened. *ad decret. collect. 25. num. 6.* Rebuf. *in rubric. de excommunicato non vitando, vers. is tamen* Cordu. *in quæstionario, quæst. 43. in prin.* Guidus Papæ, *singul. 684. in vers. vbi.* Valenzuela, *cons. 184. num. 114.*

394 Villalobos, *in summa, tract. 16, difficul. 13. num. 3.* dize, ibi: Y se ha de advertir, que el que apeló legitimamente, y confiado en su apelacion celebrò, aviendole el Iuez descomulgado despues de la apelacion, aunque declare el superior despues, que apeló mal; no queda irregular, como dize vna Glosa recibida: El fundamento es, porque este, ni tuvo menosprecio, ni presuncion; que es por lo qual se pone la pena de irregularidad.

395 Por manera, que segun el sentir de este, y demàs Doctores, paraque tenga lugar la irregularidad, es necessario, que el descomulgado celebre con menosprecio, y presuncion: lo qual se infiere del mesmo texto, *siquis Episcopus*, citado, *num. 371.* ibi: *Et post excommunicationem præsumpserit*, y assi paraque vno incurra la pena de este texto, se requiere presuncion, *atque adeò, quod sciens, & volens, exerceat talem actum, & proinde talis dispositio, cum puniat præsumentes, non punit procedentes ignoranter, seu cum bona fide, vt tradunt* Navar. *cap. 27. manual. num. 274.* Rodriguez, *par. 1. summæ, cap. 155. num. 3.* Angelo, *verb. excommunicatio, 7. num. 3. & alij relati à* Pasquali. *in suis controv.*

par. 1. num. 548. porque la presuncion, *importat, dolum,* que falta en el que obra con buena fee. Cardinalis, *in Clement. 1. quæst. 39. de privileg. & alij, relati per dictum* Pasqual. *num. 1558.* y assi aviendo celebrado los Canonigos con buena fe, confiados en sus apelaciones, y nulidad de las censuras no incurrierõ irregularidad, pues faltó el dolo, menosprecio, y presuncion.

§. XXXXVI.

SE SATISFACE A LAS OBIECCIONES CONTRARIAS.

396 PArece que obsta à lo dicho en el §. 43. el texto, *in cap. per tuas, 40. de senten. excomm.* ibi: *Nos igitur credimus distinguendum, vtrũ quis proponat se post appellationem legitimè interpositam, excommunicatione fuisse notatum, vel in forma excommunicationis intolerabilem errorem fuisse patenter expressum: In quibus casibus ad probationem eorum, etiam si absolutionem non petat, debet admitti: sed donec de ipsis constiterit, in alijs evitari debet, quamquam Apostolica Sedes, etiam tales consueverit absolvere ad cauthelam. Verum in alijs, nisi gratiam absolutionis imploret, non debet audiri: nè sententiam Ecclesiasticam contempnere videatur, & per hoc amplius ex suo contemptu liguetur.*

397 De la contextura de este texto parece que se infiere, que el descomulgado despues de la apelacion, aunque pretenda ser nula la censura, y deva ser admitido sin la absolucion en la causa de la nulidad; pero no en los otros actos, y que si menosprecia la censura, aunque nula, *ex suo contemptu amplius ligatur.* Pero verdaderamente, solamente prohibe el texto, q̃ no sea el descomulgado, que pretende ser nula la censura, admitido en otros juizios, no empero en los demas actos, *extraiudiciales*; assi lo entiende la Glosa, *verb. in alijs*, ibi: *Sic intellige, quod dicit in alijs, scilicet, quia non auditur in aliis negotiis, vel factis iudicialibus, vt actor, tamquam excommunicatus, sed extra iudicium non debet vitari.*

398 Y assi lo entiende tambien Barbosa, quando sobre el dicho §. dize, ibi: *Notatur ad hoc, quod excommunicatio lata post appellationem, est nulla, & hoc adeò verum est, vt excommunicatus, aut alia censura affectus, si Clericus est, potest eadem appellatione pendente, absq; irregularitate*

cele-

celebrare , & prosequi , officium suum in Divinis.

399 Y de esta manera se concilian los textos , *in cap. solet*, ponderado , *num 349.* y este , pues hablan de diversos actos, aquel de los *extra iudiciales*, y este de los judiciales , y assi lo siente el Cardenal Toledo en su summa , *lib. 1. cap. 10. num.2.* donde dize : que el descomulgado deve ser admitido en juizio para provar la nulidad : pero no es oîdo en otros negocios , y actos judiciales , como actor: aunque fuera de juizio no le eviten.

400 La segunda objeccion, que contra lo dicho en los §§. 43. y 44. se haze ; es lo que dixo San Gregorio, *homil. 26. in Evangel.* y lo refiere Gracian. *in Canon. 1. Canon. non solum, 2. quæst.3.* ibi: *Sententia Pastoris , sivè iusta, sivè iniusta fuerit, est timenda.* De lo qual parece que se infiere, que devieron los Canonigos temer, y guardar las censuras justas , ó injustas.

401 A esta objeccion ocurre la Glosa , *in dict. cap.1.* refiriendo los casos en que no ha de temerse la sentencia de descomunion, ibi: *Timenda est, nisi in duobus casibus, scilicet, cum sententia est post appellationem lata , & cum continet intollerabilem errorem.* La diccion *nisi*, es exceptuativa , *& in effectu adversatur precedentibus, vt ex l. actione, C. de transact.* docet Barbosa, *de dictionibus vsu frequentibus , dict. 217.* Con que segun el sentir de esta Glosa , no se ha de temer la descomunion promulgada despues de la apelacion; lo qual extende Viguerio en sus instituciones, *§. 6. vers.16.* à todos los casos en que es nula la censura. ibi. *Notandum tamen est, dictum Divi Gregorij , de timenda sententia iniusta , non habet locum , quando sententia est ipso iure nulla : quia tunc, non est obligatoria, & per consequens, nec timenda, & præcipuè in septē casibus,* &c infra : *Quintus casus est , quando quis excommunicatur post legittimam appellationem.*

402 De lo qual se infiere, que la descomunion , siempre se ha de temer , quando es injusta: pero no siempre quando es nula ; pues ay grande diferencia entre la nulidad , é injusticia, segun refiere Sayro, *de censuris, lib.1.* el qual en el capitulo 17. pone los casos en q̃ es injusta, en los quales se ha de temer , y guardar , aunque con gravamen del censurado , *quia imputandum est non appellanti , vt tenet* Abbas , *in Canon. Vniversitatis , 24. distinct.* y de esta sentencia injusta habla San Gregorio, segun dize Bonacina, *de censuris, disput. 1. quæst. 1. punct. 10. num.3.*

403 Y si se pretende , que segun el sentir de Gregorio , tambiē

se

se deve temer la descomunió injusta nula; pero esta deve temer el Iuez que descomulga, pues segun el mismo Santo, *in Regulis: Si quis illicitè quempiam excommunicat, se ipsum, non illum excommunicat*, y segun se dize, *in Can. 11. 24. quæst. 3.* la descomunion illicita no daña al descomulgado, sino al que descomulga, ibi: *Illicita ergò excommunicatio, vt ex præmissis apparet, non lædit eum, qui notatur, sed à quo notatur.* Con el qual contesta Iuan Bromiard, *tit. excommunicatio*, ibi: *Iniusta excommunicatio non lædit eum in quem fertur, sed à quo fertur.*

404 Con que en los casos, en que descomulga el Iuez nulamente, el Iuez es quien deve temer la descomunion, porque segun dixo Origines, *in Levitic. homil. 48. interdum fit, vt aliquis, non recto iudicio eorum qui præsunt Ecclesiæ, depellatur, & foras mittatur; sed non exit ante: hoc est, si non ita se gessit, vt mereatur exire, nil læditur, in eo quod, non recto iudicio, ab hominibus videtur expulsus, & ita fit, vt interdum, ille qui foras mittitur intus sit; & ille foris sit, qui intus retineri videtur.* Y assi siempre se deve temer la descomunion: porque si es valida, la ha de temer el descomulgado. Si es invalida el que descomulga; como lo dixo agudamente Caramuel en su Teologia fundamental, *fundam. 66. §. 50. num. 1304.* Passerin. *de pollutione Ecclesiæ, disp. 8. num. 5.* Iulio Caponio, *tom. 1. discep. 62. num. 30.*

405 La tercera objecció, se funda en lo que dixo San Iuan Chrisostomo, *homil. 4. ad cap. 2. Epist. ad Hebræ.* referido en el Canon. *21. 11. quæst. 3.* ibi: *Nemo contemnat vincula Ecclesiastica. Non enim homo est qui ligat, sed Christus, qui nobis hanc potestatem dedit, & Dominos fecit nobis tanti honoris.* Christo nuestro Redentor es el que liga al descomulgado, pues dió esta potestad à los Prelados; y assi no se han de menospreciar las censuras, sino obedecer, y guardar.

406 Pero si el Prelado no vsa de esta potestad, arreglandose à la disposicion de los Sagrados Canones, el mesmo se priva de ella, segun dixo San Gregorio, *homil. 26. in Evangelium*, referido en el Canon, *60. 11. quæst. 3. Ipse ligandi, atque solvendi potestate se privat, qui hanc pro suis voluntatibus, & non pro subditorum moribus exercet*, pues en Tribunal de Dios no se tiene por reo el que el Iuez de la tierra condena injustamente, ni sin delito castiga; como enseña San Agustin, referido, *in Can. 67. 11. quæst. 3.* Consolando à vn Parroquiano à quien su Prelado avia descomulgado; y le dize, ibi: *Illud planè non temerè dixerim,*

quod, si quisque fideliũ fuerit anathematizatus iniustè, potius ei oberit, qui facit, quã, qui hanc patitur iniuriã. Spiritus enim Sanctus habitãs in Sanctis, perquẽ quisque ligatur, aut solvitur immeritam nulli ingerit pœnam. Per cum quippe diffunditur charitas in cordibus nostris, quæ non agit perperam. Pax Ecclesiæ dimittit peccata, & ab Ecclesiæ pace alienatio tenet peccata, non secundũ arbitrium hominum, sed secundum arbitrium Dei.

407 Buen consuelo este de Sã Agustin para los Canonigos, pues la accion que hizieron de bendecir el incienso, fue con buena fee, entendiendo no delinquir en ello, antes bien cumplir con su obligacion en defensa de las costumbres immemoriales de su Iglesia, manutenidas por la Sede Apostolica, mediante el monitorio del Señor Auditor de la Camara, y resuelta á su favor por su Magestad Catolica (*cui ex nostris addat Iupiter annos*) aviendole dado poder su Ilustrisima en el auto del acuerdo, *num. 16.* estando siempre el Cabildo con rendida obediencia pronto en executar la resolucion de la Sagrada Congregacion, ante quiẽ pendia la causa sobre este punto, sin aver dado lugar à su Ilustrisima de executarle en el interim, aviendolo pedido: y assi sin embargo de las objecciones contrarias, aviendo apelado de la sentencia declaratoria, por tantas partes nula, è injusta; parece que no fue culpable su inobediencia: porque, *non debet is pœnam sustinere Canonicam, in cuius dampnatione, non est Canonica prolata sententia.*

§. XXXXVII.

NO INCURRIERON EN CENSURAS LOS QUE CONCURRIERON *en el papel del manifiesto de sus nulidades.*

408 HAse dicho num. 27. que su Ilustrisima publicò vn monitorio, paraque se le revelasse los que avian cooperado en dicho papel, porque avian incurrido en las censuras contenidas en el capitulo 16. *in Cœna Domini*, y en el capitulo, *quoniam, de immunitate Ecclesiastic. in 6.* y porque no quede circunstancia sin ponderacion, pues dixo Plinio Iunior. *lib. 6. Epist. 9. Habet hoc solicitudo, quod omnia necessaria putat.* Y Vopisc. in Aurelian. *curiositas nil recusat*, ha parecido no omitir el provar que no incurrieron en censuras los que fueron de parecer, que pudieron los Canonigos no guardar las censuras, y celebrar, manifestadas

tadas

tadas al pueblo sus nulidades, paraque no lo estrañassen, y cessasse todo escandalo.

409 Para lo qual advierto, que la materia principal, sobre que están impuestas las censuras contenidas en dichos Canones, es el sacrilegio que se comete en impedir injustamente la jurisdiccion Eclesiastica: y la accessoria es dar para ello auxilio favor, ó consejo. Estas censuras se han puesto en detestacion de la autoridad, y jurisdiccion Seglar, de la qual se valian muchos para impedir la Eclesiastica, como dize Filiu. *tract. 16. cap. 10. quæsit. 10. num. 277.* Alterius, *disp. 17. cap. 1. vers. nec non.* Duardus, *in dict. Canon. quæst. 7. num. 2.* Bonacina, *de censur. in Bulla, disp. 1. quæst. 17. punct. 2. propos. 1. num. 2.*

410 De lo qual se infiere, que no pudieron contraer dichas censuras accessorias, los que dieron su parecer, no siendo el celebrar los Canonigos sacrilegio prohibido, principalmente en dichos Canones: y es cierto, que los que celebraron confiados en sus apelaciones à su Santidad, no le cometieron: por serles licito apelar à su Santidad, como á Iuez supremo, y Cabeça de la Iglesia: que esto no es delito, sino acto de humildad, obediencia, y reverencia, segun prueva Panormitano, *in cap. ex litteris, de rest. spol.* Pereyr. *de manu Regia, 2. par. cap. 65.* y assi dixo Virgilio VIII. Æneados.

Me, me ipsum, meumque.
Abjeci caput, & suplex ad Numina veni.

411 Y deven los Iuezes inferiores devotamente otorgar las dichas apelaciones, *cap. venientes, 9. de iure iur.* ibi: *Cum enim appellationibus interpositis ad Apostolicam Sedem, teneamini humiliter, & devotè deferre.* Y aunque no las admitta el Iuez, no puede innovar, *vt cap. post, 31. 2. quæst. 6.* ibi: *Appellatione interposita, sivè ea recepta fuerit, sivè non, medio tempore nihil novari oportet.* Y assi lo innovado despues de las apelaciones, fue atentado, y nulo, *vt in proprijs terminis resoluit* Rotta, *decis. 436. num. 4. vers. quibus accedit, & num. 5. & seq. par. 14. & decis. 277. num. 21. in fin. 22. & seq. par. 6. recent.* Y assi no incurren en las censuras los que apelan à su Santidad, para impedir la execucion de las sentencias de los Iuezes inferiores, ni los que aconsejan que no execute el que ha apelado las dichas sentencias, pues esté no impide la jurisdiccion del Iuez *à quo*, porque la causa por la apelacion ha passado al Iuez *ad quem*, segun doctrina de Bonacina, *dict. disp. 1. quæst. 17. punct. 1.*

pre-

propos. 1. num. 4. ibi: *Hinc sequitur primo, eum, qui Prælatum impedit nè iurisdictione vtatur in eum, qui non est illi subditus, non affici excommunica-tione: quia Canones concedere non solent iurisdictionem in non subditū cap. sen-tentia, 11. quæst. 3. & cap. ad nostram, de consuet. idem dic de eo, qui prohi-bet nè Iudex progrediatur in causa, in qua, reus ad alium legittimè appel-lavit: iudicium enim per appellationem ad eum devolvitur Iudicem, pænes quem legittimè appellatio interponitur.*

412 Con que, aviendo interpuesto apelacion legitima de la sentencia, aunque no obedecieron la cēsura, è impidieran en algun modo la jurisdiccion de su Illustrissima [lo que no hizieron] no huvieran incurrido en estas censuras, pues no se valieron de la jurisdiccion real. Vgolin. *de censur. cap. 16. Bullæ, num. 2. ver. modi*, §. 2. *ad fin.* Alter. *disput. 17. cap. 1. col. 8. ver. tribus autem.* Duard. *can. 18. quæst. 6. num. 3.* Porque esta impediencia solo fue ocurrir à no executar la sentencia suspendida por la apelacion à su Santidad, cuya execucion, es en menosprecio de su jurisdiccion, segun doctrina de Llamas, *3. par.* §. *12. &* §. *7. pag. 839.* Cened. *in quæst. can. 45. num. 8.*

413 Dixe, *lo que no hizieron*: porque ni los Canonigos que no guardaron las censuras, ni los que dieron su parecer, impidieron el vso de la jurisdiccion del Señor Obispo: pues solo la impide el que per vim aut metum, embaraça sus procedimientos, segun dizen Vgolino, Duardo, y Alterio, con Bonacina, *dict. disp. 1. quæst. 9. punct. 1. propos. 1. nu. 2.* que esto suena la palabra *impedire*, pues ay mucha diferencia de no impedir à no obedecer: los que impiden la execucion de las letras Apostolicas, incurren las censuras de esta Bula, y no los que no las obedecē, como dize Navar. *cons. 36. de sent. excomm.* Alter. *disp. 14. cap. 2. dub. 3. col. 4.* Duard. *in dict. Bul. quæst. 9. num. 10. & seq.* Reginal. *lib. 9. cap. 21. num. 324.* Bonac. *dict. disp. 1. quæst. 14. punct. 2. propos. 1. num. 3.* Y assi impide la jurisdiccion al Iuez, el que no permite que se notifique la sentencia, que se publiquen los cedulones, ó los rompe; no empero el que no obedece la sentencia, con motivo de aver apelado à legitimo superior.

414 Mas, para el dicho incurso, es necessario que se impida la jurisdiccion del Iuez Eclesiastico, *authoritate propria, seu authoritativè*, segun dize Navarro, *cap. 27. num. 71.* Suarez, *disp. 21. sect. 2. nu. 75.* Sayrus, *lib. 3. cap. 18. num. 5.* Vgolin. *de censur. cap. 14. Bull. vers. Quæ excommuni-*

municatio. Bonacina, *dict. disp.1. quæst.15.punct.1.propos.1.num.4.*Thesaur. *de pœn. Ecclesiast.par. 2. cap.7.* Y asi no incurren las censuras de esta Bula, los Abogados, y Procuradores, Bonacin. *dict.propos. 1. num.15.*y si los que aconsejan las apelaciones de las sentencias de los ordinarios, incurrieran estas censuras, faltára à los agraviados la natural defensa de la apelacion; como tambien el remedio de revocar los atentados,sino fuera licito dezir de nulidad de lo que obra el Iuez despues de las apelaciones.

415 Con que no incurrieron en las censuras de dicha Bula los Canonigos que no guardaron la censura despues de la apelacion, pues las descomuniones de la dicha Bula no se han puesto contra los violadores de las censuras, etiam validas, pues segun dize Thesauro,*de pœnis Ecclesiast. par.2. verb. censura, cap.9.* en el derecho no ay otra pena latæ sententiæ, sino la de irregularidad, en el caso de celebrar con mala fee,y en menosprecio de la censura valida: aunque pueda el violador ser castigado arbitrio Iudicis, como dize Genuen. *in prax. num.1. & 3.* Y asi con menor fundamento se dixo, que incurrieron en las descomuniones de dichos Canones los Consulentes, que apreciaron mas la apelacion à su Santidad,admitida en su Tribunal, que la denunciacion del Señor Obispo, pues segun derecho, es este el parecer mas sano, *vt in cap. dilectis,* ponderado num. 350. y les obligò mas, el ver que el Señor Auditor Iuez ordinario de la Sede Apostolica avia inhibido al Señor Obispo, y no dificultaron de su jurisdiccion, porque sus despachos siempre son obedecidos in partibus, ni se pueden impedir segun se dispone, in cap. 13. Bullæ cenæ.

416 Y mas en consideracion, que la causa pendia en la Sagrada Congregacion de Ritus por la reasumcion, con inhibicion hecha à pedimiento del Señor Obispo, *vt num.19.* en fuerça de la qual estuvo de tal manera inhibido su Illustrisima;que no pudo mas proceder en la dicha causa como Iuez: *Cum idhibitio, non solum afficiat inhibitum, sed etiam, & multo fortius, inhibitionem petentem, & obtinentem, iuxta decis.* Rotæ, *6. vt litt. penden. in Novis.* Cassad. *decis.6. nu.1. super regul.*Moedan. *decis.1.num.1.de cau. poss. & prop.* Cavaler. *decis.vltim. num. 2. & in recent. decis.177. num.2.par.8.& decis.53.num.2. par. 10. Et coram Eminentis. D. Card. Cerro, decis. 233.num.4. & 6.* Con que entendieron los Consulentes,que la declaratoria del incurso hecha por el Señor Obispo

sin

sin jurisdiccion, por estar inhibido, fue nula, y no pudo dañar à los Ca-
nonigos, segun sentir de la Rota, *decis. 47. num. 15. par. 15. recent.*

417 De lo dicho bastantemente se colige, que el parecer de los Teologos manifestado al pueblo para quitar su ignorancia, no fue ilicito, temerario, ni escandaloso: ni menos fue en oprobio de la dignidad Episcopal, ni en menosprecio de las censuras, ni los que dieron su sentir presumieron usurparse jurisdiccion tocante á la Sagrada Congregacion, sobre el conocimiento del valor de las censuras.

418 Porque temerario es, lo que se dize sin grave autoridad, ó justas razones: el parecer de los Teologos, es fúdado en disposició clara de derecho, sentir de graves Doctores, asi Teologos, como Canonistas, autoridad de decisiones, y con razones tan valientes, segū se ve en este papel, que parece no queda razon de dudar, y asi no puede ser temerario dicho parecer.

419 Escandaloso es, lo que dâ ocasion de errar, ó de sentir mal de la Fé; el no guardar las censuras nulas, y mas aviendose puesto apelacion al tiempo que esta pende, es conforme à derecho, y persuadir al pueblo de su nulidad, y defecto de jurisdiccion del Iuez que las prenuncia; no es dar al vulgo ocasion de errar, ni sentir mal de la Fé: si persuadirle las nulidades de las censuras, porque no le escandalize su inobservancia: y si fuera este medio escandaloso, no le aconsejàran tan pios, y graves Doctores: y siguiendo los Canonigos su parecer, han obrado con grande circunspeccion.

420 Ni fue en oprobio de la dignidad Episcopal, pues es cierto, que pueden los agraviados apelar de las sentencias de los Obispos, y alegar de sus nulidades, y asi suspender su execucion, que todo es genero de defensa permitida; y quien usa de su derecho no agravia, ni injuria. Ni menosprecia las censuras, el que no guarda las promulgadas por Iuez que no tiene jurisdiccion, y no la tiene el Iuez inhibido por el superior: y siendo tan evidentes las nulidades de las censuras declaradas por el Señor Obispo, no guardar estas, no fue menospreciar las verdaderas, que es grave delito.

421 Y cierto que admira que se diga por parte del Señor Obispo, que los Consulentes usurparon la jurisdiccion de la Sagrada Congregacion, pues su parecer solo es provable, ò doctrinal, sin autoridad de obligar, y sujeto siempre al sentir de la Sagrada Congregacion, cuyos decre-

decretos obligan como la misma ley: pero antes de la declaracion es permitido à los Teologos, y Doctores particulares el dar su sentir, segun la inteligencia de los Sagrados Canones: *Nam circunscripta Principis reservatione, seu prohibitione, Lectores, & Magistri facultatem habent leges interpretandi. Propterea enim publica Vniversitates instituta fuerunt;* como prueva Fagnano, *in cap. cum venisset, de iudic. num. 92.* y el que dâ su parecer en vna causa, no es Iuez que la judique, y tiene libertad la parte, de no seguir el consejo, *cum sit liberum cuique, apud se explorare, an datum Concilium sibi prosit, l. 2. §. fin. ff. mandat.* Rota, *apud* Rubeum, *decis. 651. num. 7. tom. 3.* y los Consulentes en vista de las inhibiciones autenticas, assi del Señor Auditor, como de la Sacra Congregacion, entendieron, que se avian de obedecer dichas inhibiciones, y que eran nulas las censuras, por falta de jurisdiccion.

422 De todo lo qual se infiere, que fueron inculpables los Teologos Consulentes, y que fue recto, y juridico el proceder del Cabildo; à quien, en tantas aflicciones, ha parecido preciso manifestar su justicia con razones, y alegaciones en derecho, sujetandolo todo al mejor sentir de la Santa Iglesia Romana, y á la censura de los Doctos.

[§.]

LAVS DEO.